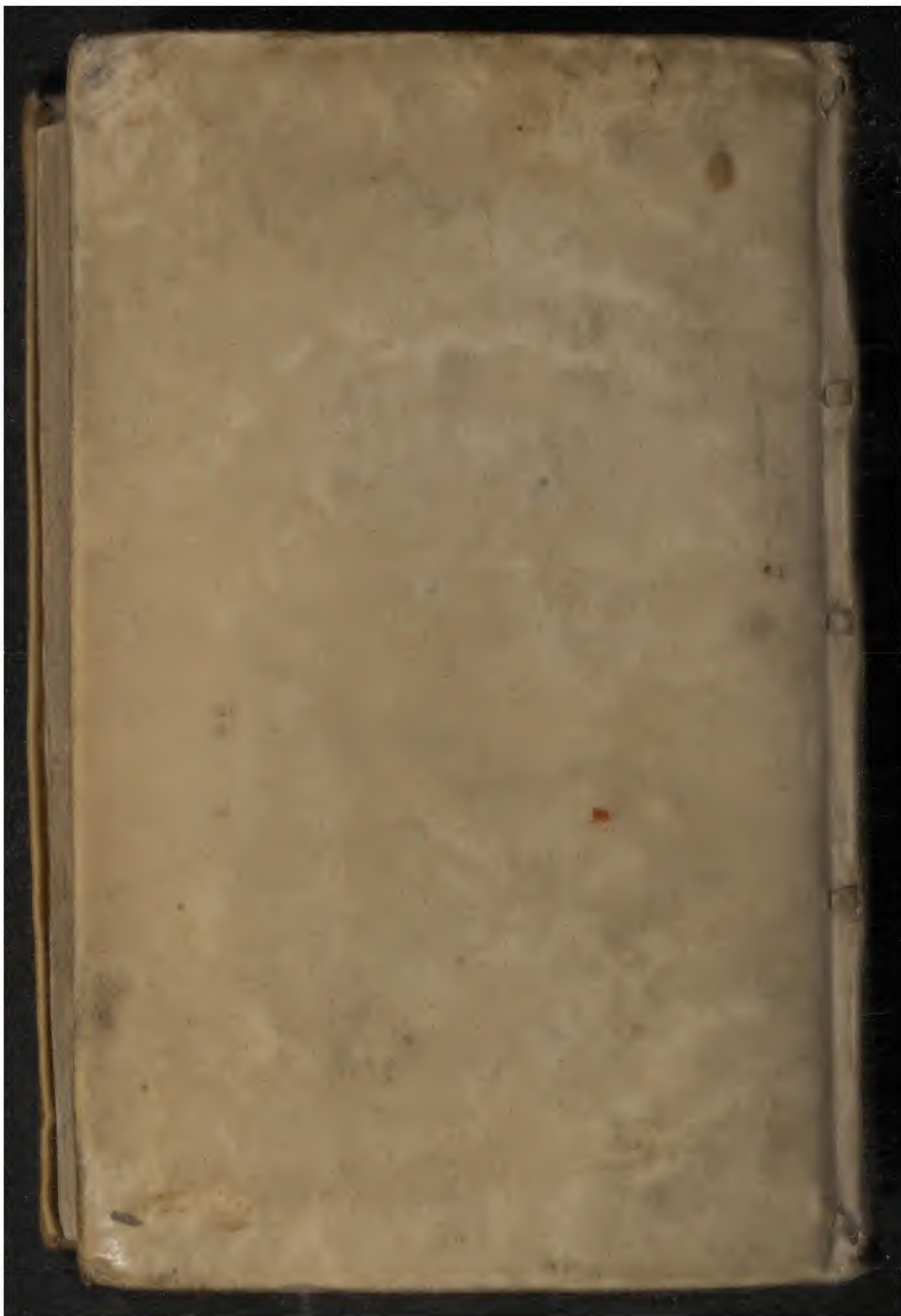




Early European Books, Copyright © 2011 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.
379 M 36





Early European Books, Copyright © 2011 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.
379 M 36



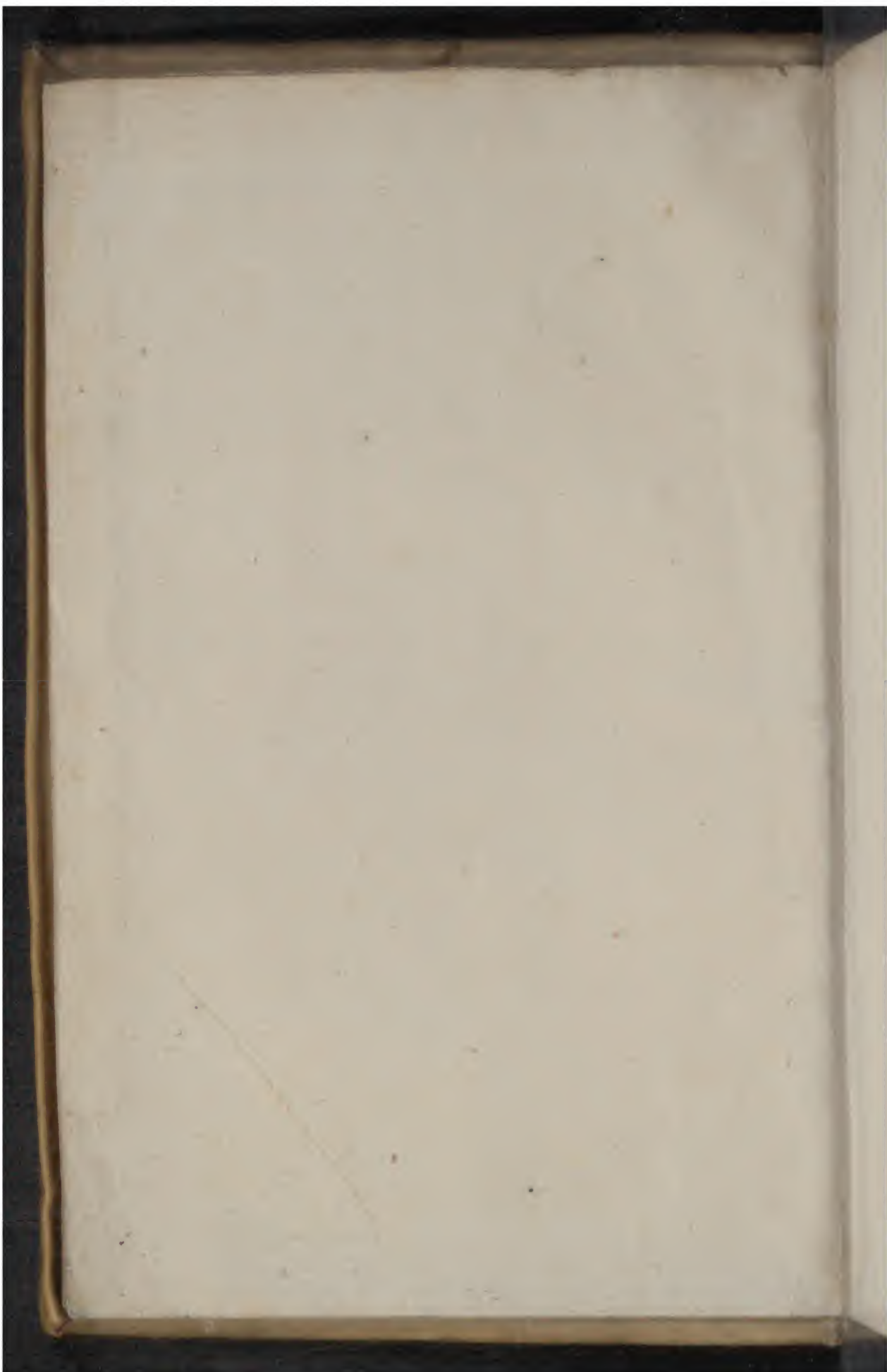
Early European Books, Copyright © 2011 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.
379 M 36

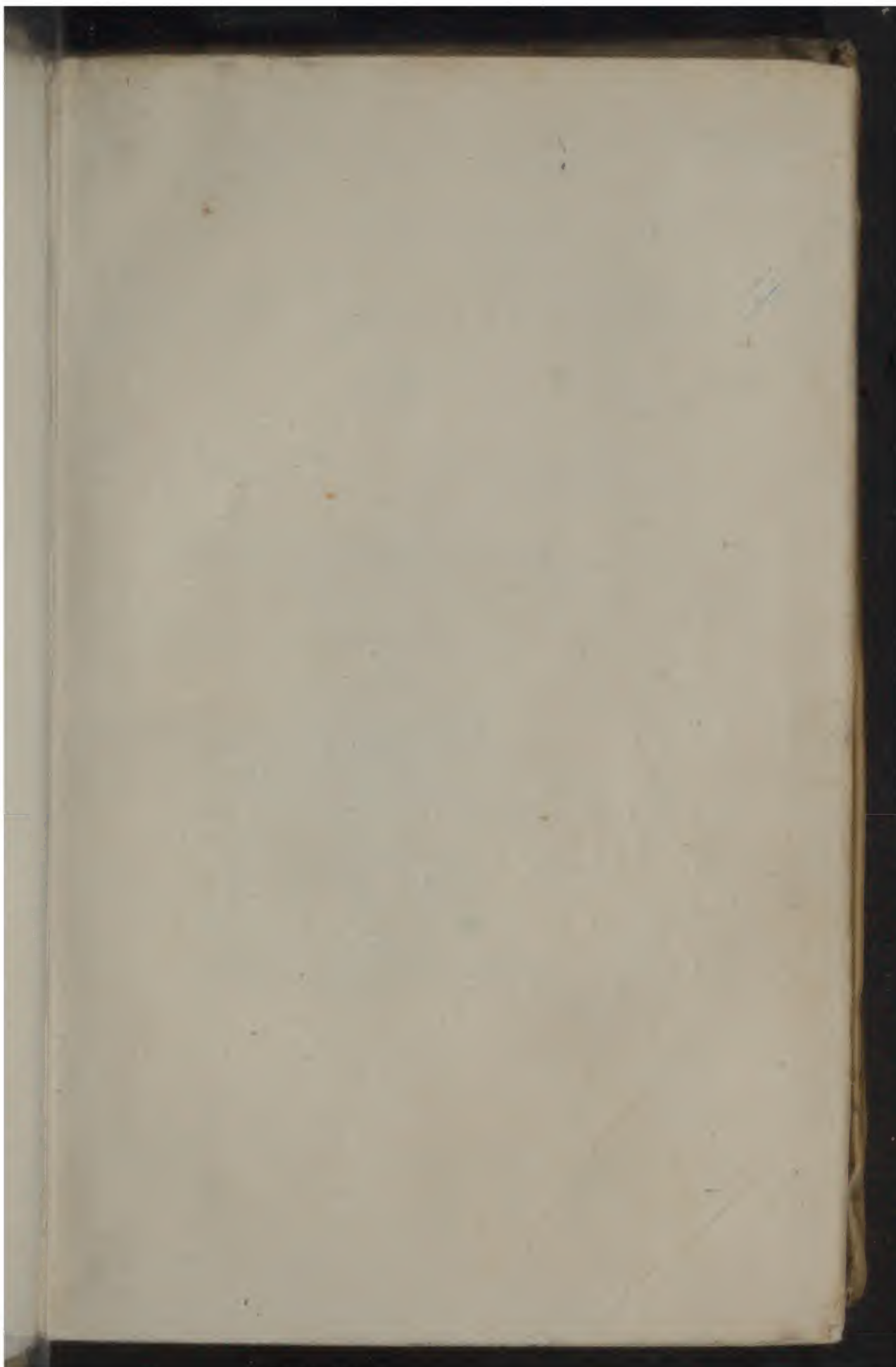


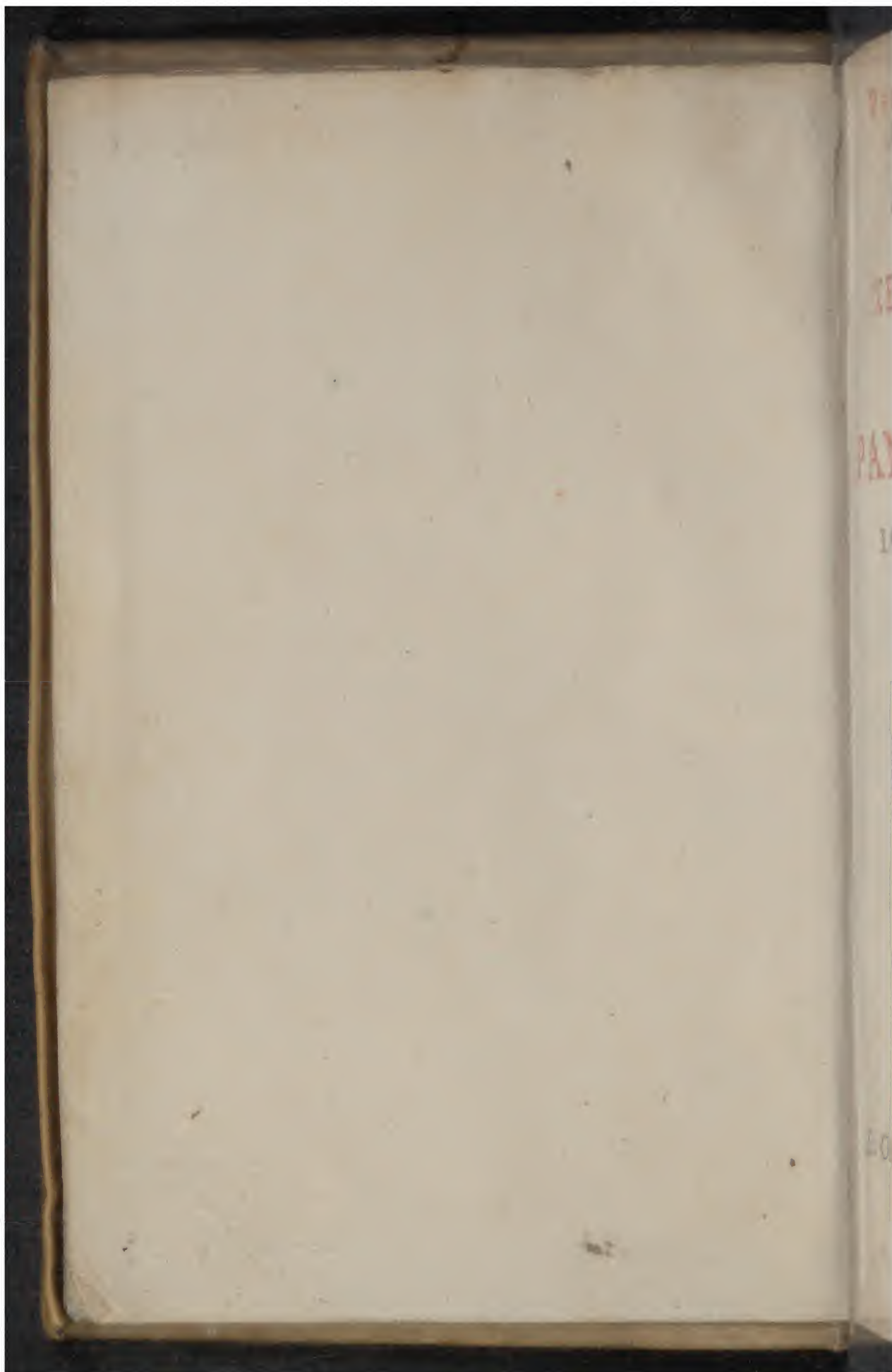
Early European Books, Copyright © 2011 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.
379 M.36

KW
379
M 36

~~XV. a. 47. m. f.~~







PETRI DE GREVE, J^{Cti},

& in Illustri Noviomagensium Vniversitate

ANTECESSORIS,

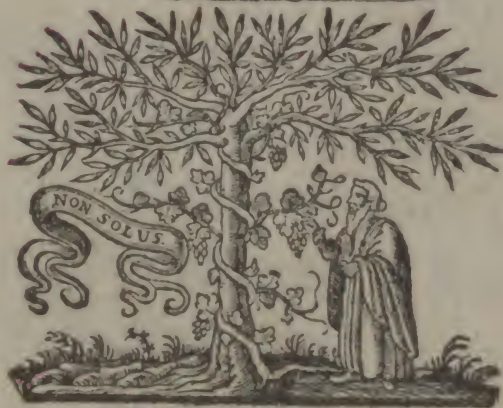
EXERCITATIONES

A D

PANDECTARUM

LOCA DIFFICILIORA.

*Koninklijke
Bibliotheek
te s. Maag.*



NOVIOMAGI,

Ex Officina ANDREÆ ab HOOGENHUYSEN,

MDCLXX.

EXTRACTIO

RETRACTARUM

RETRACTARUM



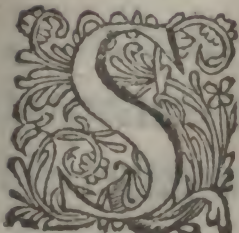
RETRACTARUM

RETRACTARUM

Illustrissimis ac Præpotentibus
ORDINIBUS

Tetrarchiæ Noviomagensis
S. D.

PETRUS DE GREVE.

olennis ille ac multo-
rum annorum usu com-
probatus mos est, PRO-
CERES Illustrissimi,
uti, quos ad munus profitendi, aut
opinio alicujus eruditionis, aut
vocantium studia & vota invita-
runt, necesse habeant, si Spartam,
quam nacti sunt, rectè exornare,
& recipere ex merito velint con-
giaria, ut honestissimis Studiofo-
rum conatibus, meliori successu
promovendis, lucubrationes suas
in lucem edituri ante in agonistico
* 2 Dis-

DEDICATIO.

Disputationum circo eas publicè
ventilandas proponant. Hac ra-
tione ingenium excolitur, memo-
ria adjuvatur, animus ad omnia
redditur promptior & alacrior, &
veritas, quæ vitio mortalium du-
bitationum & ambiguitatum nu-
bibus involuta & circumsepta est,
momentis rationum in utramque
partem discussis, veluti è tenebris
eruta, in lucem producitur, con-
firmatur, & sæpius examinata ma-
gis splendescit, secundum vulga-
tum illud, ὁμιλία ἔτεκε τέχνας. Unde
in celeberrimis universi orbis Aca-
demiis, sive Atheniensi apud Græ-
cos, sive Hierosolymitana apud
Palæstinos, sive Alexandrina apud
Ægyptios, sive alia apud alios, con-
gressus isti circulares, & συζητήσεω
γυμνάσματα, καὶ προγυμνάσματα usun
fre

DEDICATIO.

frequentissimum obtinere. Hunc morem laudabilem, MAGNATES GLORIOSISSIMI, hactenus imitari consuevi, ac præter Exercitia alia ante sexennium, & quod excurrit, enixè id petentibus Studiosis quibusdam, quorum præfixa nomina & industriam ipsorum & ingenii solertiam repræsentant, Collegium ad Pandectarum Leges difficiliore aperui, & præcipuas juris controversi materias pro temporis exigui ratione componere saltem tentavi: In magnis siquidem vel voluisse abundè sufficit, & prima sequentem, quod Tullius olim dixit, honestum est in secundis tertiisque consistere; ut ut in ipso conatu deficiant vel vires, vel rei status, juxta illud Isocratis ad Nicoclem, καὶ

* 3

τότε

DEDICATIO;

πῶς ἐγχείρημα, καλῶς ἔχει. Inserui
 passim mores Patriæ, vicinarum-
 que Provinciarum & Regionum;
 cum optabili nexu felicissimæ con-
 templationi jungatur actio, quod
 & ipsa natura nos facere voluit, &
 agere & contemplationi vacare;
 quomodo & ab initio cupida le-
 gum juvenus duplici labore ac
 molestia sublevatur, ne cognitâ se-
 mel theoriâ, ubi paulo post studia
 sua in forum profert, quasi rem
 penitus novam & inauditam disce-
 re, illudque Petronii Arbitri audire
 cogatur: Ego, inquit, adole-
 scentulos existimo in Scholis stul-
 tissimos fieri, qui nihil ex his, quæ
 in usu habemus, audiunt aut vi-
 dent. Labores hi, VIRI EMI-
 NENTISSIMI, inter chartas
 rejiculas, squalore & situ obsiti
 tot

DEDICATIO.

tot annos jacuere, ut nihil amplius
restare videretur, quam ut, unà
cum Annalibus Volusi, denique
mitterentur

*In vicum vendentem thus & odo-
res,*

*Et piper, & quicquid chartis ami-
citur ineptis.*

Quod & consultius fore judica-
veram, hoc præsertim seculo, quo
tantum est, & sciorum, qui sine
populi suffragio censuram gerunt,
& calumniatorum, adversus quo-
rum venenum vix ullum *ἀντίδοτον*
excogitari potest. Cæterum victus
efflagitationibus Amicorum & stu-
diosæ legum juventutis, cui omnia
mea consecravi, easdē Exercitatio-
nes, Typographo etiam editionem
vehementer urgente, in manus re-
sumpsi, atque quantum pertem-
poris

DEDICATIO.

poris angustias curasque multipli-
ces fieri potuit, relegi, recognovi,
& sub incudem revocavi, ne si
quid in me esset, in quo præclaros
Justinianeorum conatus juvare
posse putarer, in eo aut studium,
aut diligentia mea desideraretur.
Si majus otium consequi potuis-
sem, pauloque minus ordinario
docendi munere distraherer, du-
plici fœnore opus locupletatum
emissem, nunc satis fuerit no-
vissimam hanc adhibuisse limam,
potiora *σὺν Θεῷ καὶ μέσσοις* brevi pol-
liceor, si hæc non displicere intel-
lexero. Cum autem hæ lucubra-
tiones more Majorum denuo Pa-
tronos sibi quærerent, omnibus
aliis posthabitis ad Vos inprimis
PATRES CONSCRIPTI,
viam adfectant, utpote quorum
bene-

DEDICATIO.

beneficio & autoritate munere
mihi injuncto ita defungi studeo,
uti expectationi de me conceptæ
quam proximè accedam : nam
per omnia me illi respondere &
vestri affectus magnitudo, & im-
becillitatis meæ conscientia im-
pediunt. Suscipite, benignissimo
patrocinio, Viri Generosissimi,
hoc quicquid est, VESTRUM
tamen omne, à devotissimo ac
observantissimo animo profe-
ctum; & Grevium, subditum ac
popularem VESTRUM, stu-
diaque ejus VOBIS commen-
data habete. Qui interim Deum
supplex deveneratur, uti omnibus
rebus, quas statuitis, quas decer-
nitis, quas agitis, suo Numine &
Spiritu intersit, uti deliberationes
vestras gravissimas, consilia &

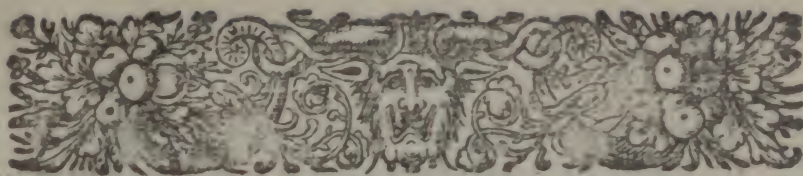
* 5

cona-

DEDICATIO.
conatus laudatissimos ad universæ
florentissimæ Patriæ salutem &
emolumentum dirigat. Valet.
Per script. Noviomagi, prid. Ca-
lend. August. Anno 1660.



AD



AD

Clarissimum Consultissimumque Virum,

D. PETRUM DE GREVE,
I. V. D.

In Illustri Tetrarchiæ Noviomagensis Uni-
versitate Profess. Celeberrimum, dum
Exercitationes ad Pandectarum
Loca difficiliora ederet.

Quem Legum totiens stupuit studiosa Iuventus,
Et docto cujus pendet ab ore Viri,
Auribus arrectis quem sæpè audire docentem
Gaudet, tum Nodos solvere Iuris avet;
Hoc offert Tibi Doctus Opius, Themidisque Sacerdos
GREVEN, quo Nodos solvere nemo potest
Nec solvit melius, sinuosa ænigmata Iuris
Explicat, atque Locos conciliat dubios,
Applicat adque usum nostrum, gaudete Patroni
Vicini & Nostri, sic generosa cohors.

G. VERHEIDEN,
Curator.

AD

AD EUNDEM.

Constanti famâ quò fortia *facta* perennent,
Hoc opus, ut memori voce Poëta juvet.
Heroës Graji jam longâ nocte jacerent
Obliti, nisi tu grandis Homere fores.
Est aliud fatum *scriptis*, famæque paratæ
Ingenio & libris stat sine morte decus.
Conservat calamus tinctus qui mente sagaci est
Ipse sibi vitam, nec periisse potest.
Facta **G R E V I** pandunt tua quæis de monte bi-
corni
Aonii fontis Musa propinat aquam.
Docta tuum scriptum brevis commendat in
ævum :
Vendibili vino non opus est hederâ.

CHRIST. WITTICHIUS,
Theologiæ Professor.

IN EXERCITATIONES

ejusdem Vaticinium.

Descriptâ radiis Urbis imagine,
Quæ Pes Imperii Romulei foret
A parte Oceani stantis ad ostia
Rheni intenta Britannia,
Numagi nova pomeria condere
Cæsar cum cuperet Iulius editæ
Signatis spatiis Arcis & oppidi
Illecti Vahalis situ.
Ac fatum expeteret scire loci Latens ;

Con-

Consultus solito more Quiritium
Vates condis, ait, Caesar avi bonâ
Quod moliris opus novum;
Semper namque erit hoc oppidum in oppidis
Princeps Belgæ tuis, osque Sicambriæ
Magnique in Batavis fœdere mutuo

Iunctis Concilii caput:
Alis en! patulis hoc Aquila advolans
Commonstrat a Rapidis hoc Leo cursibus
Felix auspiciū duplici de plaga

Cælum quod dedit & Solum;
Assuetus propriis Regibus aut datis
A nobis Oriens serviat, integrâ
Libertate fruatur Batavus: sit &

Romani Populi potens
Frater, b qui miseri mancipii loco
Romanis habitus fractus & aspero
Delectu impositum vindice dexterâ

Quandoque excutiat jugum
Castra, O Grande Nefas! cum legionibus
Evertens, fera dum classica Classicus c
Civilisque canunt ingenitæ inclyti
Libertatis adoreâ.

Musarum Comes & dux bonus Hercules
Ardet Castalias ducere Virgines

Missis

a Insignia Civitatis Neomagensis Impressus pectori
Aquilæ bicipitis Leo cum inscriptione Cæloque So-
loque.

b Querela Cl. Civilis ap. Tacit. Histor. 4.

c Classicus Præfectus alæ Treveror. in expeditione con-
tra Romanos socius Civilis.

Missis Aōniis fontibus in nemus.
 Sacrum d nomine proximum
 Numago, quod erit, si Lachesi fides,
 Dives Mercurii muneribus prius
 Post & Palladiis artibus æmulum
 Vrbi Cecropiæ, diu
 Hermes cultus ubi culta Minervaque est
 Æquali studio, e tertia cui favet
 Virgo, Dia Iovi quam peperit Themis,
 Cælo Astræa redux Parens
 Legum; Legis enim anigmatibus probe
 Discussis ibi fœliciter eruet
 Antistes Latii Iuris ab omnibus
 Ius anfractibus, edocens
 Quid Rubrica velit Massurii, duo-
 Denæ quid Tabulæ obscurius indicent,
 Laudet quid Capito propositi tenax,
 Culpet quid Labeo f novis
 Gaudens Ingenii divitis impetu,
 Quid mores varii pro regionibus
 Iuris præ placitis Casarii modo
 Servent ingeniosius:
 Fœlices Iuvenes docta recondere
 Quos præcepta juvat pectoris in sinu
 Aptosque efficiunt pulpita publicæ
 Tractandæ utiliter Rei.

Tuque

d Pontano t' Ryxe Walt.

e Evincunt Statuæ Mercurii & Minervæ quas Herma-
 thenas vocat Cicer. ad Attic. 2. Ep. 1.

f De quorum Secta Pomponius in l. 2. §. 47. D. de ori-
 gine Juris.

Tuque O Maſte Comes ꝑ Juridicæ Scholæ
Leges cui facili difficiles ſtylo
Enodaſſe fuit fas, Academia
Et deſiderium & decus.

ꝑ Præfectus, ſeu Judex ordinarius, ut vult Lindebr. in
Gloſſario verb. Comes. Graphio probat Cod. lib.
12. Tit. 11. ubi de Comitib. Scholarum.

J. BORS, J.C.

A D E U N D E M.

Quæ per legiferi ſpacioſa volumina Juris
Sunt ſparſa, & multis quæ ſinuoſa lo-
cis,

Colligis hic GREVI, dubios legumque re-
ceſſus

Pandis, dans faciles per ſalebroſa vias.

Ante quidem Baldi mirata eſt ſcripta Vetu-
tas,

Posteritas habet hic quod imago ſuſpiciat:

Omnia, quæ vaſto ſcripſere volumine Prisci,

Tradis in hoc culto conſpicienda libro;

Ergo novis partam ſcriptis extendere famam

Perge, inter doctos gloria magna Viros.

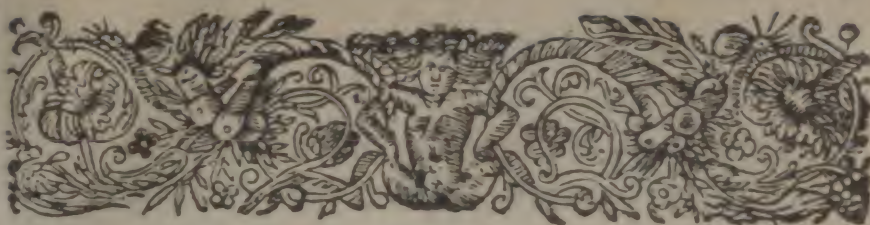
G. de MANDEVILLE,
Med. Doctor.

LIBER LOQUITUR.

Natus in urbe fui, qua Flevus mœnia Lymphis
Alluit, & quondam Pastor abire solet.
Heic cunæ patuere meæ, ductuque Paterno
Incepi primum blasulus ore loqui.
Sæpe palam Themidos recitans oracula Fubi,
Sic hoc paulatim Nobile crevit opus.
Crevit opus, mandorque typis, me lata Iuventus
Accipit, & multum fronte serena legit.
Qua se Pieriis pandit Marsatia campis,
Castaliisque fluis Rhene bicornis aquis.
Firmior & postquam lusit mea lingua palato,
Atque loqui cœpi liberiore sono:
Crescit opus denuo, paucis adolevit & annis,
Doctorum cupit & ire per ora virum:
Atque legi populis, Vahalis qua mœnia lymphis
Alluit, & Batavos Ius docet ipsa Themis.
Forsitan heic poterognare placuisse Iuventæ,
Crescet in immensum & tempore majus opus.

THEOD. ROUKENS.

EXER-



EXERCITATIONVM

A D

Pandectarum loca difficiliora

PRIMA,
RESPONDENTE

BERNHARDO à WELDEREN, Tielâ-Gelro.

Ex TIT. DE JUSTITIA & JURE.

I. **A** d l. 3.] Defensio adscribitur juri naturæ, quod natura omnia animalia docuit. l. 1. §. 11. D. si quadrup. paup. l. 45. §. 4. D. ad l. Aquil. Si nudus actus violentiæ propulsandæ inspiciatur: At eadem accepto ferenda juri gentium. h. l. qua tenus adversus periculum se defendere permittit ratio naturalis, quæ modum defensionis præscribit. l. 4. D. ad l. Aquil. quatenus cum moderamine inculpatæ tutelæ vim illatam propulsare licet. l. 1. C. unde vi. h. e. ut sit vis injusta atque injuriosa; non, quæ jure potestatis à Magistratu

2 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

gistratu fiunt, huc pertinent, juris enim executio non habet injuriam. *l. 13. §. 1. & 6. D. de Injur.* 2. Ut defensio subsequatur in continenti, in ipso actu, & non ex intervallo. *l. 1. §. 27. l. 3. §. 9. D. de Vi & vi armat.* ut denique periculum fuga declinari non potuerit. *d. l. 45. §. 4. §. 2. Inst. ad l. Aquil.* Nihil hic refert, qua ratione violentia propulsetur, armisne an sine armis, armisne paribus an imparibus. *b. l. anténe an post adversarii ictum;* melius enim est, occurrere in tempore, quam post exitum vindicare, verba sunt *l. 1. in med. C. Quand. lic. unic. sine jud.* defensor propriæ salutis in nullo peccasse videtur. *l. 30. C. ad l. Corn. de sicar.* Cæterum qui dicit non occidendi animo hominem à se percussum esse, id probare debet. *l. 1. C. eod.* Ob pudicitiam etiam defendendam hominem occidere licet. *l. 1. §. pen. D. d. t. l. 8. §. 2. D. Quod met. caus.* Ob defensionem bonorum non item, nisi periculum corporis sit conjunctum. *l. 52. §. 1. D. ad l. Aquil.* Quomodo lex 12. tabb. furem noctu deprehensum occidere permittit, ut tamen id ipsum cum clamore testificetur. *l. 4. §. 1. D. eod.* neque furi sine periculo vitæ suæ parcere potuerit. *l. 9. D. ad l. Cornel. de Sicar.* quæ Placitum Hollandiæ promulgatum 16. Decembr. A. 1591. non requirit: *De weerjegens een nachtdief ofte vrouwen-krachter geschied, werd gehouden voor een noodweer.* An ab aliis in vitæ discrimine constitutis vim illatam depellere, ac
ideò

ideò aggressorem interimere fas est? Id sane exigit cognatio quoque illa latissima, quam inter homines natura dicitur constituisse in *b. l. ad d. d. l. 1. §. pen. D. ad l. Cornel. de sicar. d. l. 8. §. fin. D. Quod met. caus. l. 6. §. pen. D. de Re milit.*

II. *Ad l. 5.]* Ex jure gentium institutæ sunt obligationes, exceptis quibusdam, quæ à jure civili sunt introductæ. *b. l.* Vulgatum est, hunc finem legis intelligi de Literarum obligatione, Stipulatione, Emphyteusi & Sponsalitia largitate seu donatione propter nuptias. Ego juri civili adscribo stipulationem, *arg. l. pen. D. de Solut. pactum legitimum. l. 6. D. de Pact. ut in l. 6. C. de Dot. promiss. l. 35. §. 5. C. de Donat. & obligationem quamvis, quæ ex lege nova proficiscitur. l. un. D. de Condict. ex l. ut in l. 21. §. 1. D. de Donat. l. 28. D. ad l. Iul. de adul. l. 30. C. de Inoff. testam.* Non donationem propter nuptias, quæ apud alias quoq; gentes fuit in usu, neque emphyteusin, quam Zeno à contractibus emptionis, venditionis, locationis, conductionis, sub quibus antea latebat, separavit. *l. 1. C. de Iur. emphyt.* Neque obligationem literarum, qualis propriè loquendo non est. *vid. infr. Exercit. 25. ass. 7.*

III. *Ad l. 7.]* Prætores Calendis Januariis, concione habita edicta proponebant non vi jurisdictionis, aut jure magistratus, cujus officium consistit in jure postulantibus reddendo & discernendo, neque etiam legislatoria auctoritate,

A a

præ-

4 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

prætor enim contra leges facere non potest. l. 12. §. 4. D. de Public. in rem act. l. 12. §. 1. D. de Bon. possess. princ. Inst. eod. Verum quia jus civile angustissimis terminis conclusum, nonnunquam duriusculum & asperum videbatur; edicta autem prætorum summam æquitatem continebant, & utilitatem publicam concernebant; speciali quadam indulgentia populus iis sponte usus est, atque observari voluit, non quidem in vim legis, sed effectualis, ut loquuntur, observantiæ, & tandem jussu Adriani Julianus omnium retrò prætorum edicta variè dispersa in unum volumen redegit, unde jus dici cæpit perpetuò, atque inde Julianus edicti perpetui ordinator dicitur in l. pen. C. de Condict. indeb. Et postquam hæc edicta cum aliis legibus & Jctorum responsis in unum corpus sunt redacta, parem ab Imperatore auctoritatem acceperunt, ut nulla Juris civilis & prætorii differentia superstit. Ad exemplum Juris prætorii interdum emendatur atque inflectitur Juris civilis asperitas æquitate Juris Canonici, uti in c. 5. Extr. de eo qui dux. in uxor. quam poll. per adulter. junct Auth. ex complexu. C. de Incest. nupt.

I V. Ad l. 9.] Populus ipse sibi jus constituit, h. l. §. 1. Inst. de Iur. nat. gent. & civ. & in statu populari legem propriissimè dictam facit. §. 4. Inst. eod. Huc pertinet lex Decemviralis, Iussus populi & suffragia sunt. Quodcunque postremum populus jussit, id jus ratumque esto. Quod tamen trans-

translato in Principem lege Regia imperio mutatum est; tam conditor quam interpret legum solus Imperator existimabitur. *l. fin. C. de ll.* Municipia igitur non possunt condere statuta, quæ jus commune lædant. *l. 3. §. 5. D. de sepulchr. viol.* aut quæ disponant de rebus ad eorum administrationem non pertinentibus, *arg. l. fin. D. de Colleg. & Corpor.* nisi speciali privilegio & indulgentia Superioris civitates jus tale habeant. *l. 9. C. de Testam.* Quomodo Antiocheni privilegia à Principibus acceperunt, & inter alia jus illud tacitæ hypothecæ in *l. 37. D. de Reb. autor. jud. possid.* quod res publicæ & civitates reliquæ non habent. *l. 8. D. Qui pot. in pign.* De iis autem quæ concernunt administrationem rerum ad civitatem pertinentium, municipia statuere non prohibentur, quæ quasi per modum conventionis alicujus sustinentur, quemadmodum collegia licita de iis, quæ ad artem eorum pertinent, *arg. l. fin. D. de Colleg.* neque hic consensus Principis requiri evincunt tot loca, quæ simpliciter mentionem faciunt legis municipii. *l. 2. §. fin. D. Ad leg. municip. l. 3. §. 4. D. Quod vi aut clam. l. 1. C. de Emancipat. liber.*

V. *Ad l. pen.*] Prætor jus reddere dicitur, etiam cum iniquè decernit. *h. l.* quatenus sententia hæc iniqua, quæ jus litigatoris concernit, non est ipso jure nulla, & si remedium appellationis non adhibeatur, res judicata pro veritate habetur. *l. 207. D. de R. I. l. 65. §. 2. D. ad SC. Trebell.*

bell. Quando autem expresse contra juris rigorem, contra sacras constitutiones & leges sententia pronuntiatur, citra appellationem ipso jure est nulla. *l. 19. D. de Appellat. l. 1. §. 2. D. Quæ sent. sine appell.* non debet factum prætoris juri derogare. *l. 1. §. 1. in fin. D. de Fer.* neque tales sententiæ in aliorum judicum vitium extenduntur. *l. 13. C. de Sentent.* Ita prætor male judicavit in *l. 11. §. 2. D. de Minor. l. 78. §. pen. D. de Legat. 3. l. 37. D. de Excusat. tut.* Moribus à sententia etiam ipso jure nulla appellatur nisi nullitas sententiæ originem trahat ex defectu jurisdictionis; Verum si à magistratu appellari nequeat, cessante ordinario appellationis remedio extraordinarium restitutionis beneficium obtinet, quod à Principe, vel qui hodiè eum præsentant, impetrari solet.

DE ORIGINE JURIS.

VI. *Ad l. 2. §. 6.]* Actionum originem adscribo juri gentium, non ob *l. 22. §. 5. D. Mandat. l. 25. D. Rer. amot.* sed quæ actionum forma essentialis consideratur, quæ simpliciter consistit in persecutione ejus quod nobis debetur; etenim ante leges 12. tabb. fuerunt magistratus (non obstante *§. 11. Inst. de R. D.*) judicia, & obligationes, quarum citra actiones & persequendi remedia nullus usus fuisset: Hoc quoque aliàs absurdum sequeretur, quod urbs Roma totis trecentis annis (tot enim annis legem 12. tabb.

tabb. post U. C. latam fuisse docent Historiæ) actionibus caruisset. Verum lex 12. tabb. adinvenit certas & solennes agendi formulas, quo sensu juri civ. acceptò feruntur legis actiones *h. §.* quæ erant formulæ verborum solemnium, à quibus non licebat recedere in petitionibus, persecutionibus, conventionibus, adoptionibus, executionibus, erantque in penetralibus Pontificum reconditæ. *h. §.* sed & prætoribus postmodum autoritas dandæ actionis fuit concessa. *l. 15. §. 28. D. Damn. infect. l. 3. in pr. D. de N. G. l. 1. §. 1. D. de Dol. mal.* Hæ juris formulæ aucupatione syllabarum insidiantes cunctorum actibus à Constantino sunt sublata in *l. 1. C. de Formul. sublat.* sublatus quoque judicum Pedaneorum dandorum mos. *l. 2. C. de Pedan. judic.* judicia ita omnia sunt facta extraordinaria. *§. ult. Inst. de Interdict.* Nomen item legis actionis tributum actibus voluntariæ jurisdictionis. *l. 2. §. 1. & l. seq. D. de Offic. procons. l. 4. D. de Adopt. l. 1. C. eod.*

VII. *Ad ejusd. l. §. 23. & 32.]* Merum imperium non est ἀκόλαστον ἐπὶ τῷ ἀρχῶν, non competit magistratui jure magistratus, sed defertur specialiter lege, Scto, vel Principum constitutione. *l. 1. in pr. D. de Offic. ej. cui est mand. jurisd.* non tantum magistratui, sed & privato, & cui inquisitio illa de crimine nominatim demandata erat, is quæstor parricidii dicebatur. *h. §. 23.* judex quæstionis, quæstor scelerum & magistratui

8 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

tui opponeretur. *l. 1. in pr. & §. 1. D. ad l. Cornel. de sicar.* Non tamen ideo quæstor parricidii fiebat magistratus, quæ jus illud coercendi non accipiebat jure magistratus, sed extrinsecus ex speciali concessione adveniebat, licet non negem, eum cui in genere & universim cognitio criminum committitur, ut de causis adulterii, homicidii, parricidii cognoscat & decernat, sano sensu magistratus quandam naturam induere. Cornelius item Sylla quæstiones publicas constituit, de falso, de parricidio, de sicariis, quæ mandabantur prætoribus in annos singulos. *h. §. 32.* Moribus jus meri imperii solet esse pars ordinariæ jurisdictionis; quod tamen non est universale.

DE LEGIBUS.

VIII. *Ad l. 1.]* Lex quoque est delictorum, quæ sponte vel ignorantia contrahuntur, coercitio, ἐπανόρθωμα τῶν ἐκκρίων, καὶ ἀκρίων ἀμαρτημάτων. *h. l.* lex igitur coercet delicta non tantum quæ ex solo proposito, affectu & dolo malo admittuntur, sed & quæ per ignorantiam; coercet sæpè culpam & errorem & casum. Non parcit ignorantiae juris naturalis. *l. 2. C. de In jus voc.* quæ planè inexcusabilis est. *l. ult. §. 5. & 6. D. de Publican.* aut quæ cum culpa confilioque & exemplo malo conjuncta est. *l. 2. D. de Termin. mot. l. 5. §. 1. D. de Serv. corrupt. l. 21. §. 2. D. de Furt. l. 18. §. 3. D. de Injur. l. 38. §. 5. D.*

§. D. de Pæn. sub culpa etiam negligentia & lascivia continetur, l. 4. §. 1. D. 3. ad l. Cornel. de sicar. l. pen. D. de Incend. ruin. naufr. Ita & casu quandoque & ignoranter quid fieri dicitur, quod culpa fit. l. 9. D. eod. l. 5. §. fin. l. 28. §. 12. D. de Pæn. quomodo apud Græcos exilio voluntario fortuiti casus luebantur. l. 16. §. 8. D. eod. Verum legibus nostris crimina solo casu fortuito & merâ facti ignorantia commissa non vindicantur. d. l. pen. D. de incend. ruin. §. 3. Inst. ad l. Aquil. l. 2. D. de Termin. mor.

IX. Ad l. 3. 4. 5. 6. & 22.] Cum in præteritum lex quid indulget, in futurum vetat. h. l. 22. Leges & Constitutiones futuris dant formam negotiis, nec ad facta præterita revocantur. l. 7. C. h. t. calumnias præteritas non excitant. l. 65. in fin. C. de Decurion. lib. 10. l. 12. C. de Suis & legit. her. nisi nominatim & de præterito tempore, & adhuc pendentibus negotiis cautum sit. d. l. 7. l. fin. C. de Pact. pign. l. 1. in fin. C. de Contract. jud. Nov. 99. c. 1. §. 2. Et, quia facta, super quibus leges feruntur, sunt infinita, impossibile est, ut casus omnes singulares, quos natura novos edere deproperat, ut loquitur Feudista in C. un. §. 2. vers. prædictis. Quæ su. prim. caus. benef. amitt. legibus includantur, feruntur ideo leges de iis, quæ ἐπὶ τὸ πλεῖστον, ut plurimum, non, quæ ἐκ τῆς ἀλόγως, ex inopinato accidunt; quæ semel aut bis existunt, præterire solent legislatores. h. l. 3. & 3. seqq. nisi diversum placuerit,

A 5

quò

quò pertinent Rescripta Impp. & Respon-
 Jctorum, quide casibus singularibus & rarò con-
 tingentibus consulti responderunt. *l. 7. §. 3. D.
 de A. R. D. §. 22. Inst. de R. D. l. 12. C. de Legit.
 hered. l. 12. C. de Donat. ante-nupt. l. 3. D. Si pars
 hered. pet.*

X. *Ad l. 9. & 37.*] Non ambigitur Senatum
 jus facere posse; verba sunt *h. l. 9.* Rationem
 suppeditat Pompon. in *l. 2. §. 9. D. de O. I. &
 Justinian. §. 5. Inst. de Iur. nat. gent.* quod difficile
 plebs, & difficilius populus universus in tanta
 hominum multitudine convenire posset, & ne-
 cessitas ipsa Reip. curam ad Senatum deduxif-
 set; quod tamen meritò in dubium vocatur,
 maxime si id ita interpretemur, placuisse τὴν
 σύγκλητον μόνῳ νόμοθελεῖν, ut Senatus per se so-
 lus leges sanciret; Nam in statu populari ta-
 cito populi consensu inductum est, ut quod fe-
 cisset, aut statuisset Senatus, vim legis haberet,
 quæ tamen SCta censuræ populi obnoxia fuere,
 quique ea pro libitu rescindere potuit. Neque
 occupatâ Rep. & omni imperio in Principem
 translato Senatui juris condendi potestas compe-
 tiit, licet precaria quadam auctoritate, conni-
 ventia ac permisso Impp. vim principatus sibi fir-
 mantium, imò plerumque præcedente oratione
 Principis, Senatus munia sua obierit, atque SCta
 fecerit. vid. *l. 8. D. de Transaction. l. 20. §. 6. &
 l. 21. D. de Petit. hered. l. 32. D. de Donat. int.
 vir. & uxor.* Moribus item hodiernis supremi
 Sena-

Senatus sententiæ vim legis non habent, sed in ambiguitatibus, quæ ex legibus proficiscuntur, rerum perpetuò similiter judicatarum auctoritas vim legis obtinere debet. *h. l. 37.*

XI. *Adl. 12. & seq.*] Ubi constat legislato-rem plus voluisse, quam verbis expressit, hîc est officium J Cti & ejus qui præest jurisdictioni per interpretationem extensivam verba juris scripti ad casus similes producere. *hh. ll. per artem æquitatis non cerebrinæ, sed quæ aliis informetur legibus, ubi eadem æquitas, eadem ratio eadem jura exoptulet. l. 32. D. ad l. Aquil. l. 30. D. de N. G. l. 7. §. 2. D. de Jurisd. l. 16. D. de Sponsal. l. 4. D. de Fund. dot. l. 3. §. 29. D. ad SC. Tertull.* Et hoc procedit, quando versamur injure comuni, quæ enim propria & singulari ratione propter utilitatem aliquam certis in personis & causis recepta sunt, ea sicut ad consequentias non producuntur, ita nec ab iis ad decisionem causarum similium argumentari licet. *l. 14. D. h. t. atq; hoc innuit J C. in l. seq. quod in his, quæ contra rationem juris sunt constituta, non possimus sequi regulam juris, neque ea extra terminos extendere debeamus: Extensio quoque ista locum non obtinet, quando Impp. Constitutionibus, & J Ctorum responsis inseruntur particulæ taxativæ, restrictivæ, tantum, tantummodo, duntaxat. l. fin. C. de Revoc. donat. quo pertinet Nov. 115. c. 3. circ. princ. neque tamen hoc est universale; ut liquet ex collatione l. 16. D. de usucap. cum l.*

12 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

15. §. 2. D. *Qui satisd. cog.* & l. 22. §. 1. D. de *Nox. act.*

XII. *Ad l. 31.*] Princeps solutus est legibus. *h. l.* quibuscunque civilibus & positivis, non, ex interpretatione quorundam Græcorum, solis pœnalibus, veluti Julia & Papia & aliis hujusmodi, quæ pœnas irrogarent, sed Principes ἐλεύθεροι ἀπὸ πάσης ἀναγκῆς νομίσεως εἰσὶ καὶ ἔθεν τῶν γεγεμεμένων ἐνέχοντες, liberi sunt ab omni necessaria sanctione juris, & nullis legibus scriptis tenentur. *add. l. 1. in fin. D. de Offic. procurat. cas. l. 56. D. de legat. 2. l. 26. C. de Donat. int. vir. & uxor. l. 19. C. de Testam.* Illud tamen bonorum Principum officium est, ut sponte principatum legibus submittant, uti hoc exemplo ad eas servandas subditi invitentur, qui sanè, quas ab ipso Principe leges contemni videbunt, nec ipsi lubenter parebunt: quò pertinent, quæ de Imperatore Frederico canit Poëta:

Nam nihil, ut verum fatear, magis esse decorum,

Aut regale puto, quam legis jure solutum,

Sponte tamen legi sese supponere Regem.

Et Imp. in §. *fin. Inst. Quib. mod. testam. infirm.* licet, inquit, legibus soluti simus, attamen legibus vivimus. *jung. l. 23. D. de legat. 3. l. 4. & 9. C. h. t. Huc ref. l. 8. §. 2. D. de Inoffic. testam. l. 4. C. ad l. Falcid.*

XIII. *Ad l. 32. §. 1.*] Leges non solum suffragio legislatoris, sed & tacito consensu per desuetudinem

tudinem abrogantur. *h. §.* Verùm non habet consuetudo hanc prærogativam, ut rationem vel legem vincere vel maiorem vim quam lex habere possit, quin contraria lege infirmari nequeat. *l. 2. C. Quæ sit long. consuetud.* Non est dissimilis locutio Feudistæ in *c. un. de Feud. cognit.* Legum, ait, Romanarum non est vilis auctoritas, sed non adeò vim suam extendunt, ut aut usum vincant aut mores. Consuetudo igitur imitatur legem. *§. 9. Inst. de Iur. nat. gent. & civ.* modò adsit frequentia actuum judicialium aut extrajudicialium; licet de tacito consensu magis constet, si contradictorio iudicio sint firmati. *l. 34. D. h. t.* Requiritur insuper decursus temporis, intra quod actus isti sint exerciti, unde dicitur longa consuetudo, *l. 35. D. h. t. inveterata. h. §.* diuturni mores. *d. §. 9.* Temporis autem quantitas, quia in iure determinata non extat, arbitrio iudicis relinqui solet, *arg. l. 1. §. ult. D. de Iur. delib.* Controvertitur, an rationabilitas, ut loquuntur, requiratur? Affirmant, quia quod non ratione introductum, sed errore primum, deinde consuetudine obtentum est, in aliis similibus non obtinet. *l. 39. D. h. t.* Ego quoque consuetudinem, de cuius ratione non constat, servandam esse iudico; tolerabilia sunt quæ vetus consuetudo comprobatur. *l. 13. in fin. D. de Pollicitat. add. l. 20. 21. & 23. D. h. t. l. 2. D. de Constitut. Princ.*

DE CONSTITUTIONIBUS PRINCIPUM.

XIV. *Ad l. 1. §. 1.*] Interlocutio, *Ἀπαλαλία*, interfatum, quod Princeps in uno negotio extrinsecus protulit, non cognitionaliter, non susceptâ cognitione, non hoc animo, ut id vim legis habeat, non præjudicat in commune, neque legis vim obtinet. *l. 3. in fin. C. de ll.* secus est, si in genere & in universum animo legis sancienda interloquatur. *h. §. 1.* In rebus enim judicandis videndum est, an Principi animus fuerit, *τὸ κερθεῖν ποιεῖν νομοθέτημα.*

XV. *Ad eund. §.*] Princeps de negotiis privatorum civilibus jus reddidit pro tribunali, postulationibus vacavit, causas cognitionaliter examinavit, sententias pronuntiavit. *h. §. l. 3. D. de His quæ in testam. del. l. ult. C. de ll.* Sed de iis duntaxat causis, quas Imperiali cognitione dignas existimavit; Ita super fideicommisso magnæ quantitatis cognovit Divus Commodus *l. 26. D. de Probat.* Neque tamen illa cognitio extraordinaria venit nomine jurisdictionis, nec Princeps cognovit, decrevit, pronuntiavit vi jurisdictionis, verum vi summæ potestatis, quæ efficit, ut hæ cognitiones & decreta inter species juris scripti & Constitutionum referantur, ut, quod ita Principi placuit, legis vigorem habeat. *d. l. ult. §. 6. Inst. de Iur. nat. gent. & civ.*

DE

DE STATU HOMINUM.

XVI. *Ad l. 7. 14. 18. & 26.*] Qui est in utero in toto pœnè jure civili pro jam nato habetur. *h. l. 26.* sed quoties de ipsius posthumi commodo agitur; ita speciali favore partus, si mater sit damnata ultimo supplicio pœna suspenditur. *h. l. 18. l. 3. in fin. D. de Pœn.* Aliis vero non prodest posthumus nisi jam natus. *h. l. 7. l. 231. D. de V. S.* veluti in acquirendo jure trium liberorum ex SCto Tertulliano, in *l. 2. D. de SC. Tertull.* in parente excusando à tutela propter numerum liberorum. *l. 2. §. 6. D. de Excus. tut.* Interdum etiam nulla cogit necessitas, ut eum pro jam nato habeamus, veluti ubi de collatione agitur, antequam enim nascatur ad hereditatem non admittitur, neque ei confertur, quod incertum sit, an sit nasciturus. *l. ult. D. de Collation.* Similiter liberi, qui contra formam humani generis converso more procreantur (quem partum Græci ἐπερομορφίαν vocant) non sunt dicendi liberi. *h. l. 14.* nec in prædicto SCto Tertull. matri profunt. *Paul. 4. Sentent. tit. 9.* Contrarium est in l. Papia, quæ orbas eorum, quæ in testamento sunt relicta, semisse mulctat, adeoque est odiosa, atque hinc partus monstrosus vel prodigiosus non nocet matri, neque hîc ei imputatur, quod fataliter accessit. *l. 135. D. de V. S.* Plus favent jura his, qui de damno vitando, quam de lucro captando certant. *l. ult. §. 5. C. de Iur. delib.* De mon-

monstrosus partibus illicò interficiendis legem tulit Romulus; Idem invenio in hac lege 12. tabb. *Monstrosos partus sine fraude cadunt.* Moribus quoque hodiernis partus portentosi consensu magistratuum suffocari solent.

XVII. *Ad l. 12.*] Septimo mense nasci partum perfectum receptum est, ut filius sit justus, qui septimo mense natus est. *h. l.* Partus autem ita pro legitimo habebitur, non tantum qui perfectò eo mense, sed & qui sub initium ejus mensis editus est, veluti die 182. *l. 3. §. fin. D. de suis & legit. her.* quomodo singulis mensibus dies triginta attribuuntur; Alibi partus legitimus significatur, qui nascitur intra decem menses; ita fuit cautum legibus decemviralibus, *ut si qua mulier post viri mortem in decem mensibus proximis pareret, qui quæve ex ea nasceretur, suus, suave in viri familia esset.* quò pertinet formula testatorum, *si filius vel filia intra decem mensium spatium, post mortem meam editi fuerint, heredes sunt.* *l. 29. in pr. D. de liber. & posthum. l. ult. C. cod. l. ult. D. de Fideicommiss. lib.* Post decem menses mortis natus non admittitur ad legitimam hereditatem. *d. l. 3. §. pen. D. de suis & legit. hered.* Verum ex decreto quodam Adriani partus legitimus est, si sub initium mensis undecimi, non si sub finem edatur, quod confirmari putant Nov. 39. c. 2. sed argumentum, quod ex *d. c. 2.* à sensu contrario depromitur, non abrogat decisionem *d. l. 3.* Mores concordant: licet partus mense undecimo, & ali-

& aliquando duodecimo editus ad successionem legitimam admissus fuerit.

DE HIS QUI SUNT SUI VEL
ALIENI JURIS.

XVIII. *Ad l. 3.]* Patria potestas adscribenda est Juri gentium, si quidem per se, simpliciter, absolute, & indefinitè consideretur, *arg. l. 1. §. fin. & l. seq. D. de I. & I. l. 195. §. 2. D. de V.S.* At eadem est Juris civilis, quæ propter qualitates ab eodem Jure superadditas & effectus adinventos nullæ aliæ gentes talem in liberos potestatem habere dicuntur, qualem cives Romani. *h. l.* Effectus isti patent in Jure acquirendi per filium, in testamenti factione, in substitutionibus, & passim in materiis aliis in progressu occurrent. Moribus hodiernis potestas patria fere cum omnibus effectibus est sublata; retinere quidem effectus aliquot, sed qui potissimum in eo consistant, ut liberi parentibus suis reverentiam atque obsequium exhibeant, & auctoritatem eorundem in negotiis quibusdam desiderent. Sed apud Frisios, qui jus civile imitari solent, potestas patria cum effectibus plerisque in Jure enumeratis durat.

XIX. *Ad l. 9.]* In iis, quæ publici Juris esse dicuntur, ut in testamenti factione. *l. 3. D. Qui testam. fac. poss. filiusfam. non est pro patrefam. l. 6. D. eod.* At quatenus est in exercitio muneris publici, veluti, ut Magistratum gerat,

B.

ut

ut tutor detur, loco patrisf. habetur. *h. l. pr. Inst. Qui testam. tut. dar.* Unde in causis privatis patris judicandi munere fungitur. *l. 77. & seq. D. de Indic.* potestque patrem cogere, ut adeat hereditatem. *l. 13. D. Ad SC. Trebell.* In reliquis autem effectibus plerisque manet salva potestas patria, & filius etiam qui publicum munus gerit, non est sui juris; Excepta fuit Dignitas Patriciatus quâ filiisf. planè eximuntur potestati patriæ. *l. ult. C. de Consul. lib. 12. §. 4. Inst. Quib. mod. jus patr. potest. solv.* quod Jure novissimo porrectum est ad eas dignitates, quæ à Curia liberant, veluti ad Consulatam, Præfecturam urbicam, Præturam, Magisterium militum & Episcopatum. *Nov. 81. in pr. c. 1. & 3. Auth. sed Episcopalis. C. de Episcop. & cler.* Moribus simplici sacerdotio solvitur potestas patria.

DE ADOPTIONIBUS.

XX. *Adl. 1.]* Filiosfam. etiam faciunt adoptiones. *h. l. Dd.* casus excipiunt tres, quibus adoptio non adferat patriam potestatem, si fœmina adoptaverit ex indulgentia Principis, si dominus servum adoptaverit, si fiat adoptio ab extraneo: Priores sunt manifesti. *§. 10. & ult. Inst. h. t.* Posteriores probare solent ex *l. 10. C. eod.* Sed si *d. l. 10.* penitus examinetur, contrarium non obscurè deducetur ex *med. pr. ibi, quasi non fuisset in alienam familiam translatus, & ex §. 1. ubi filius datus in adoptionem extraneo dicitur*

dicitur emancipari; quæ est nota dissolutionis patriæ potestatis. §. 6. *Inst. Quib. mod. solv. jus pot. patr.* Cæterum hæc potestas est minus plena, neque tam arcta, quam ea quæ fit ab adscendenti paterno vel materno. Non enim potest filius ab extraneo adoptatus, ab eoque præteritus testamentum ejus nullum dicere, non succedit cognatis patris adoptivi, non consequitur pater usumfructum bonorum filii adoptivi adventitiorum. *d. l. 10. §. 1.* atque ita in potestate hujus patris adoptivi esse non videtur, quo modo §. 1. *Inst. h. t. ex d. l. 10.* explicandus est. Hodie adoptiones ab usu recesserunt, Frisii hîc iterum excipiuntur. Est quoque species adoptionis inter Germanos usitata, præsertim in familia nobilium, quæ vocatur unio prolium, quando liberi prioris matrimonii in pactis antenuptialibus parentum suorum ad secunda vota convolantium quasi communicantur inter ipsos, & invicem adoptantur. Cui contrarium est pactum Juris Feudistici, si matrimonium fuerit contractum ad Morganaticam, *h. e.* si eâ conditione pater uxorem secundam acceperit, ut liberi inde nati à successionem feudi excluderentur. *C. un. de Fil. nat. ex matrim. ad Morgan. C. un. §. 5. vers. filii nati. Si de feud. defunct. controvers.*

XXI. *Ad l. 17. in pr. & l. 32. §. 1.*] Qui tutelam vel curam alicujus administravit, eundem adrogare prohibetur, ne forte eum ideo adroget, ne rationes reddat. *h. l. 17. excipitur vi-*

tricus tutor, cui privignum suum adoptare permittitur. *h. §. 1.* quia verisimile est, eum affectione sancta moveri ad privignum eundemque pupillum suum adrogandum, & si pubes factus, non expedire sibi in ejus potestatem redigi probaverit, vitricus adoptivus pater eum emancipare cogitur, atque ita pristinum jus recuperabit. *l. 33. D. h. t.* Quid si tutor adhuc actu tutelam administret, an pupillum regulariter adoptare potest? Nequaquam, ratio manet eadem, ex quo enim tempore attingit bona pupilli, obnoxius & obstrictus esse cæpit rationibus reddendis, licet durante tutela actio tutelæ nondum nata esse videatur, *arg. l. 4. §. ult. & l. seq. D. de Tutel. & rat. distrab.*

XXII. *Ad eand. l. 17. §. 3. & l. 22. §. 1.]*
 Adrogari antea non poterat, nisi jam vesticeps, qui jam vestitus est pubertate, ne in potestate tutorum esset, liberum caput, αὐτεξέσσιον, alienæ ditioni subicere; hodie vero ex Constitutione D. Antonini Pii etiam investiceps, investis, impubes adrogatur, sed causâ cognitâ, in quam venit, an non permitti debeat ei, qui vel unum habebit, vel plures liberos, adoptare alium, ne vel illorum, quos justis nuptiis procreavit, diminuatur spes, quam unusquisque liberorum obsequio paret sibi. *h. §. 3.* Quamobrẽ quarta, quæ juxta Pii Constitutionem detrahitur ex omnibus bonis, quæ parens adrogator tempore mortis reliquit. *l. fin. D. Quæ in fraud. patron. non est omnium*

mnium bonorum, sed quarta portionis ab intestato debitæ, licet ad exemplum quartæ legitimariæ in *l. 6. C. De Inoffic. testam.* quarta bonorum dicatur in *l. 2. C. de Adopt.* Hodie in locum quartæ & hîc successit triens vel semis, *arg. Nov. 18. c. 1.* etiamsi liberi adrogati exhereditati, aut sine iusta causa emancipati à querela testamenti inofficiosi removeantur. *l. 8. §. 15. D. de Inoffic. testam.* An adrogator filio impuberi adrogato in sola quarta pupillariter substituere potest? Affirm. quando nihil pervenit ad pupillum, *h. §. 1.* sed si v. g. ex donationibus amicorum aut cognatorum quidpiam obvenierit adrogato, hoc omne ad substitutum pertinebit. *l. 10. §. 6. D. de Vulgar. substit.*

XXIII. *Ad l. 23.]* Adoptio non adfert jus sanguinis, quod naturale est, sed jus agnationis. *h. l.* (quod etiam vocatur jus consanguinitatis. *l. 44. D. h. t.* seu fraternitatis. *l. 13. C. de Probat.*) nisi ei, cui in adoptionem datur, adgnascatur, quomodo ei cognatus fit. *h. l. l. 1. §. 4. D. Vnde cognat.* Et per adoptionem dignitas augetur. *l. 35. D. h. t.* ac quæritur. *l. 13. D. eod.* veluti Senatoria. *l. 5. 6. & 10. D. de Senator.* Decurionatus. *l. 4. C. de Decur. lib. 10.* Neque tamen liberi adoptati per omnia adsimilantur iis, qui ex legitimo matrimonio sunt nati; Fideicommissum enim à filiis relictum, *si sine liberis*, adoptionis commento non excluditur. *l. 71. D. de C. & D. nec succedunt liberi adoptivi in feudis. c. un. §.*

4. *vers. adoptivus, Si de feud. defunct. controv.* Dubitatur, an plebeius à nobili adoptatus nobilitatem consequatur? Non videtur.

DE RERUM DIVISIONE.

XXIV. *Ad l. 1.]* Quæ sunt universitatis, sunt nullius in bonis, *h. l.* non sunt singulorum. §. 6. *Inst. h. t.* municipes per se nihil possident. *l. 1. §. fin. D. de A. P.* unde quod debetur universitati, non debetur singulis, nec quod debet universitas, debent singuli, uti civis ob debitum civitatis conveniri, ant arrestari hodie nequeat. *l. 7. §. 1. D. Quod cuj. univers. nom.* Bona item civitatum abusivè publica dicuntur. *l. 15. 17. D. de V. S.* & privatorum loco habentur, quà opponuntur rebus populi Romani. *d. l. 15. & seq. D. de V. S.* Ipsæ quoque civitates privatorum Jure censentur. *l. 15. D. de SC. Maced. l. 81. D. de Furt.* aliquando tamen melioris conditionis sunt civitates, quam privati. *l. 27. D. de R. C. l. 30. D. de Vfur. l. 1. D. de Pollicitat. l. 4. C. Quib. ex caus. maj.*

XXV. *Ad l. 2. §. 1. & l. 6.]* Mare & per hoc litora maris sunt communia: *h. §. 1.* Unde piscantibus, qui nec habent animum morandi & habitandi, casam in litore ponere, in quam se recipiant, liberum est. *l. 5. §. 1. D. h. t.* & si alius in litore ædificaverit, ædificantis id proprium est, & propter occupationem soli dominus constituitur, quamdiu occupatio durat; qua cessante

te

re locus in pristinam causam quasi Jure postliminii redit. *h. l. 6.* Sed jurisdictionem & imperium in litora maris usurpat populus Romanus, cujus est, tuta ea reddere ab improborum injuriis, quo respectu litora sunt populi Romani. *l. 3. D. Ne quid loc. public.* & littus dicitur publicum in *l. 50. D. de A. R. D.* ubi tamen decretum prætoris adhibendum esse, ut in litore aut mari ædificare liceat, asserit JC. Probabile est pro prætoris legendum *Principis*, cujus quoque consensus requiritur, ut in publico loco ædificare liceat. *l. 2. §. 16. D. Ne quid in loc. publ.* Disputari solet, an à piscantibus in mari liceat exigere decimas piscium, aut præternavigantes constringere ad alicujus vectigalis solutionem? Neg. arg. *h. l. 2.* Add. *l. 13. D. Commun. præd.* cujus verba sic habent, *mari, quod natura omnibus patet, privatâ lege servitus imponi non potest.*

XXVI. *Ad l. 4. §. 1. & l. 5.]* Flumina omnia penè sunt publica. *h. §.* quod propter particulam penè restringitur ad flumina perennia, torrentia non sunt publica, vid. *l. 1. §. 2. D. de Flumin.* Ripa quoque fluminis, si strictius sumatur pro sola fluminis & terræ extremitate, est publica, sicut flumen. *l. 3. in princ. D. de Flumin.* sin latius, ut etiam terram comprehendat, quæ proximè flumen est, proprietas pertinet ad vicinos possessores. *h. l. 5. §. 4. Inst. h. t.*

XXVII. *Ad d. l. 6. §. p. & ult.]* Locum religiosum facit unusquisque, dum mortuum in-

fert in locum suum. *h. §. p.* in locum purum non licet inferre extraneum, citra omnium sociorum consensum. *l. 41. D. de Relig.* Si tamen, qui invito socio mortuum inferre vult, prohibeatur, propter favorem religionis interdicto de mortuo inferendo experietur. *l. 43. D. eod.* Moribus Christianis corpora humari debent vel in templis vel in cæmeteriis; hi sunt fines sepultuarii, quos ubique olim in locis religiosis habuit profana vetustas. Cenotaphium, tumulus inanis, funus imaginarium, non est locus religiosus, uti rescripserunt D. Fratres in *l. 6. §. fin. D. de Relig.* quod etiam rescriptum extat in *l. 7. D. h. t.* & hi considerarunt vocabuli proprietatem, locus enim dicitur religiosus, quatenus corpus humanatum est *l. 2. §. 5. D. de Relig.* vel ubi conditum est caput, pars hominis principalis. *l. 44. D. eod.* Abusivè igitur locus ille vacuus destinatus sepulturæ corporis humani religiosus dicitur in *h. §. fin.*

XXVIII. *Ad l. fin.]* Qui violavit muros civitatis (per excellentiam Romæ, *arg. §. 2. Inst. de I. N. G. & C.*) tenetur pœna capitis. *§. 10. Inst. h. t.* hostile ac abominandum est, cives Romanos alia quam per portam egredi. *h. l.* An igitur qui transcendit muros municipiorum, in quibus etiam muri dicuntur sancti. *l. 8. §. 2. D. h. t.* eâdem capitali pœnâ tenebitur? Pro delicti ratione talem extra ordinem seu arbitrariè puniendum judico, *arg. h. l. fin.* Conveniunt mores.

D E

DE SENATORIBUS.

XXIX. *Ad l. 5. & 7.]* Affinis fuit Senatorum & Decurionum dignitas; illi Romæ in celebri totius orbis theatro versabantur, hi in municipiis eundem, sed ἀναλογικῶς, honorum fructum obtinebant, atque legibus vocati sunt minor Senatus, Curia Senatores. *l. 33. C. de Decur. lib. 10. & simpliciter Curiales. l. 25. & 34. C. eod. v. g.* Ut senatoribus orti Patricii, nobiles erant, & plebejis opponebantur. *t. h. t.* ita quoque Decurionum honoribus plebeii fungi prohibentur. *l. 7. D. de Decur.* uti filii Senatorum paternæ laudis velut heredes eximio quodam nobilitatis Jure censebantur. *l. 6. & seqq. h. t.* ita & Decurionum liberi. *l. 36. C. de Decur.* Uti filii senatorum ante dignitatem Senatoriam suscepti dicuntur privati, sed honores & privilegia Clarissimorum iis non denegantur. *l. 11. C. de Dignitat. lib. 12.* & licet non sint nati ex Senatore, pro filiis tamen Senatoris ex benigna interpretatione habentur. *h. l. 5.* ita & filii Decurionum, filii patronorum fisci ante suscepti. *l. 2. §. 2. D. de Decur. l. fin. C. eod.* Uti autem senatores, sic & liberi eorum, lege Julia de maritandis ordinibus, libertinas uxores ducere vetantur; quod etiam ad nepotem Senatoris extenditur. *l. 44. D. de R. N.* etiamsi pater ante conceptionem hujus amiserit dignitatem, ut avi dignitas ei magis profit, quam obsit casus

26 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

patris. *h. l. 7. §. fin.* Verum in quæstionibus & torturis privilegium nepoti, si patrem violati pudoris macula adsperserit, non competit, neque à plebeiorum quæstionibus excusatur. *l. 11. C. de Quæstion.*

XXX. *Ad l. pen.]* Potest quis duobus locis domicilium habere, ubi duobus locis diversis temporibus larem rerumque ac fortunarum suarum summam constituit. *l. 5. §. 1. l. 6. §. 2. D. Ad municip.* Sed municeps esse definit Senatoriam adeptus dignitatem, quantum ad munera & onera, quæ municipes sustinebant, ut ab iis essent immunes. *l. 23. D. eod.* Quantum verò ad honores, etiam ibi municeps domicilium habere intelligitur, unde oriundus est. *d. l. 23.* quia dignitas domicilii adjectionem potius dedisse, quam permutasse videtur. *h. l.* Moribus, quod ad Jurisdictionem & munera personalia non spectatur locus originis sed domicilii.

DE OFFICIO CONSULIS.

XXXI. *Ad l. un. §. 2.]* Si evenerit, ut annis viginti minor sit Consul, apud se manumittere non potest, ne sibi jus dicat, sed ubi exigitur causæ cognitio, ea apud Collegam prius probanda est. *h. §.* atque ita manumissio procedit. *l. 20. §. fin. D. de Manum. vindict.* collega autem apud collegam manumittere nequit. *l. 18. §. 1. D. eod.* apud eum, cui par imperium est, manumittere non possumus, quamvis nullo imperio opus sit
in

in manumittentem, quia exercetur actus voluntariæ jurisdictionis. *l. 2. D. de Offic. procons.* Prætor autem apud Consulem recte manumittit. *l. 14. D. de Manumiss.* inferior ordine & gradu potest se subicere ei, qui alias imperium & jurisdictionem in eum non habet. An minores admittantur ad munus judicandi, dicam infr. ad *l. 41. D. de Recept. qui arb.*

DE OFFIC. PRÆFECTI URBI.

XXXII. *Ad l. 1. §. 11.]* Ad officium præfecti urbi pertinet cura omnis carnis, ut justo pretio præbeatur. *h. §.* Sed ad venditionem rei suæ regulariter nemo compellitur. *l. 11. C. de Contrah. empt.* Interdum isti negotio præfecti annonæ extra ordinem præficiiebantur. *l. 2. §. 33. D. de O. I.* qui ideo negantur ibi magistratus, sed ordinarii, legitimi & statim, quia non ordine legibus instituto singulis annis, solemni more creabantur. Neque tamen ordini cujusque civitatis seu decurionibus tributum fuit, pretium grani, quod invehitur, statuere. *l. 3. §. 1. D. de l. Iul. de annon.* Aliud observant mores hodierni.

XXXIII. *Ad ej. l. §. 13. & l. fin.]* Præfectus urbi habuit jus relegandi, fustibus castigandi, deportandi, in metallum damnandi. *l. 1. §. 3. & 10. h. t. habuit & jus gladii. d. l. 1. in pr. & §. 4. l. 7. & ult. C. Ad l. Fab. de plagiar.* Advocationibus & foro, & in tempus & in perpetuum interdicere potest. *h. §. 13.* quod etiam Præsidibus
pro-

provinciarum competiit. *l. 4. in pr. D. de Pæn.* Verùm ultra administrationis suæ tempus interdicere arte suâ uti nequeunt. *l. fin. D. eod.* quæ restringi solet ad artem sordidam seu mechanicam, ex qua sola quis sibi victum comparare debet, ne ita interdicendo hominem necare videantur.

DE OFFIC. QUÆSTORIS.

XXXIV. *Ad l. un. in fin. pr. vers. sane crebrior.]* Ex *h. versic.* quidam concludere solent, communem Dd. opinionem magnam habere auctoritatem, quasi per ampliores homines perfectissima veritas reveletur. Quam sententiam non laudo; Sententiæ enim non sunt numerandæ, sed ponderandæ & examinandæ; & fit hac ratione, quando alius solâ auctoritate non iudicio & ratione aut textibus Juris ductus à communi opinione pendet, ut in ipsa Juris principia miserrimè impingat.

DE OFFIC. PRÆTORUM.

XXXV. *Ad l. 3.]* Quæ fecit privatus suâ auctoritate tanquam liber, ea, si postea servus pronuntiatus est, rescinduntur. *l. 44. §. 1. D. de Iudic. l. 19. D. Qui & à quib. manum.* At quæ auctoritate publica populi vel Principis idem fecit, veluti si ita prætor designatus, præturâ functus sit, sustinentur, licet vera prætura non fuerit. *h. l.* non quia error communis facit jus, sed quia

quia propter utilitatem publicam ita populo placuit, ne lites sententiis terminatæ resuscitentur: Sic testamentum sustinetur, quod signavit servus, qui communi omnium opinione tempore testamenti conditi liber existimabatur, non propter communem errorem, sed ex liberalitate, & ἐκ τῆς Φιλοτιμίας Principum *l. 1. C. de Testam. §. 7. Inst. de Testam. ordin.*

DE OFFIC. PRÆFECTI
VIGILUM.

XXXVI. *Ad l. 3. §. 1.] Incendia plerumque fiunt culpa inhabitantium. h. §. jung. l. 30. §. fin. D. locat. l. 27. §. 9. D. Ad l. Aquil. h. e. tantisper in dubio contra inhabitantes præsumitur, dum casum fortuitum probaverint, veluti ignem è cælo immissum, velex vicinorum ædibus injectum fuisse; incendium enim sine culpa patrisfam. fieri posse ait JC. in l. 11. D. de Pericul. & commod. rei vend. Atque hinc incendia aliquoties casibus fortuitis adnumerantur. l. 1. §. 4. D. de O. & A. l. 5. §. 4. D. Commod. l. 52. §. 3. D. Pro soc. l. 23. in fin. D. de R. I. Hac occasione quæro, an vicinis damnum datum incendio refarciendum sit ab eo, cujus culpa illud exortum est? Affirm. l. 30. §. pen. D. Ad l. Aquil. l. 28. §. 12. D. de Pæn.*

DE OFFIC. PROCONS.

XXXVII. *Ad l. 2, §. 1. & l. seq.] Legis actio-*

actiones tribuuntur actibus voluntariæ jurisdictionis. *hh. ll. junct. l. 4. D. de Adopt. l. 1. C. eod. & competunt majoribus magistratibus vi Jurisdictionis ordinariæ, Jure magistratus. d. l. 4. & 1. l. fin. C. de Vindict. & lib. minoribus autem non nisi ex speciali concessione. l. 1. C. de Emancip. lib. l. 1. D. de Offic. Iuridic. l. 21. D. de Manum. vind. Eadem ratione legatum Proconsulis ex se non habuisse actiones legis seu actus jurisdictionis voluntariæ verisimile est. hh. ll. Possumus tamen manumittere apud eum. l. 17. §. 1. D. de Manum. vind. quando ipsi demandata est hæc legis actio, arg. *dd. text.**

XXXVIII. *Ad l. 6.]* Solent proconsules custodiarum cognitionem demandare legatis, ut audiant causas criminales, sed si sententiam in reos ferendam providerint, ad proconsules eos transmittere debent. *l. un. C. h. t.* Est igitur hoc genus mandati extraordinarium, quia gladii potestatem sibi datam nemo in alios transferre potest. *h. l. l. 70. D. de R. I.* Excipitur nominatim lex Julia de vi, cujus cognitio in casu absentiae justæ & necessariæ demandari potest. *l. 1. D. de Offic. ej. cui mand. est jurisd.* An hæc exceptio porrigitur ad quodvis merum imperium? Neg. An idem dicendum de casu infirmitatis? Neg. An merum imperium mandari potest ab eo cui Princeps specialiter causam criminalem expediendam commisit? Neg. An merum imperium rectè delegatur Jure Canonico? Neg. Prædictæ enim

enim regulæ *h. l. d. l. 70. d. l. 1.* amdiu standum, donec hæ exceptiones probentur; Moribus potestas gladii, non secus quam cæteræ jurisdictionis partes, per vicarios exercetur.

XXXIX. *Ad l. 7. §. fin. l. 8. & l. 11.]* Mandatâ legato à Proconsule jurisdictione, officium ad eum totum juris dicendi transit, verba sunt *l. 1. §. 4. D. de Suspect. tutor.* non tamen merum imperium. *d. l. 6. & 11. h. t.* quod ne quidem sub generali jurisdictionis vocabulo comprehendi solebat à Romanis, qui vocabulum jurisdictionis pro potestate de civilibus & pecuniariis privatorum causis jus reddendi sumpserunt, criminumque cognitioni opposuerunt, unde jus dicens denotat prætorem aut magistratum, qui de causis civilibus jus dixit. *§. 1. Inst. de Obligat. §. 3. Inst. de Action.* An sub plenissima jurisdictione etiam comprehenditur merum imperium? Ajunt plerique propter *l. 7. §. fin. & l. seq. h. t.* Ego contradico, & per imperium majus in *h. l. 8.* non imperium merum, sed Magistratus majoris potestatem indicari assero: Cæterum si ex vi & vocabuli proprietate rem definiamus, jus animadvertendi in facinorosos jurisdictio criminalis appellari potest, *arg. l. 2. §. 23. D. de O. I.* Ita hodie, *de hooge jurisdictie, de criminele jurisdictie.*

XL. *Ad l. pen.]* Legati proconsulum tutores dare possunt. *h. l.* non vi mandatæ jurisdictionis (tutelæ enim datio, quæ specialiter tribuitur,

32 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

tur, *l. 6. §. 2. D. de Tutel.* mandari nequit. *l. 8. D. de Tutor. dat. ab his.*) verum ex speciali constitutione D. Marci hoc juriis competit. *l. 1. §. 1. D. eod.* Verum id non ante exercent, quam si à proconsule eis fuerit mandata jurisdictio. *l. 13. D. h. t.* quo tamen mandato non tam datur jurisdictio legatis, quàm exuscitatur & in actum producitur jurisdictio, quam Jure magistratus exercent, & hoc sensu ante mandatam jurisdictionem in actu secundo nihil proprium habent. *d. l. 13.* Ac ita mandata jurisdictione etiam judices dandi jus habent. *l. 12. §. 1. D. de Iudic.* & hoc modo distinguuntur à judicibus pedaneis. *l. 5. C. de Iudic.* Alia differentia colligitur ex *l. 1. 2. & 3. D. Quis à quo appell.*

EXERCITATIO SECVNDA

R E S P O N D E N T E

PAULO SLUYCKEN, *Hardervico-Gelro.*

DE OFFICIO PRÆSIDIS.

I. **A**d *l. 4. 6. §. pen.]* Præses provinciæ habet imperium majus omnibus post Principem in ea provincia. *h. l. 4.* quod & proconsuli tribuitur in *l. 8. D. de Offic. procons.* Sed jus deportandi in insulam Præsidi provinciæ datum non est. *l. 2. D. de Pen. l. 6. §. 1. D. de Interdict. & releg.* priusquam factum Præsidis com-

comprobet Princeps, nondum amisisse deportatus civitatem videtur. *l. 1. §. 3. D. de Legat. 3. Add. l. un. C. Ne sine juss. Princip. l. 4. C. de Locat. conduct.* Qui tamen universas provincias, nondum divisas, regebant, jus gladii habent, & in metallum dandi potestas eis permessa fuit. *h. §. pen.* potestas gladii fuit symbolum summæ potestatis, atque omnimodam graviorum criminum coercitionem complectebatur, *arg. l. 3. D. de Iurisd.* quomodo præses provinciæ minatus est Basilio, quæ sunt suæ potestatis, *δήμευσιν, ἐξουσίαν, βασιάνης, θάνατον*, bonorum confiscationem, exilium, cruciatus, mortem.

II. *Ad d. l. 6. §. 1.*] Ex *h. §.* concludi solet, judicem, cui aliter liquet, quam ex actis constat, judicare debere secundum acta & probata, non secundum conscientiam. q. d. Ulp. judicem non debere animi sui sententiam, sed instrumentorum & testium fidem sequi: Satis jejune; Præsidis enim officium esse voluit Ulp. non tam instrumentis, quæ falsa & vitiosa esse possunt, quam rei veritate moveri: In contractibus rei veritas potius, quam scriptura inspicitur. *l. 1. C. Plus val. quod ag.* Veritatem igitur ibi ex iis quæ probabuntur, habendam esse asserit JC. in *h. §.* Errore veritas non minuitur, nec falsa demonstratione, opinione, existimatione, vel simulatione falsâ mutatur. *l. 6. D. Ad municip. l. 5. C. de Iur. & fact. ignor. l. 15. C. de Liberal. caus.* unde aliquando admittimus contrariam probationem

C

con-

34 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

contra instrumentum *l. 14. C. de contrah. stip.*
Et si contra probationes iudicet, litem suam fa-
cit. *l. 10. §. fin. D. de Edend.* Si tamen iudici ali-
ter constet, quam ex actis & probatis liquet,
nec iudicabit secundum probationes, ne con-
scientiam lædat, nec secundum conscientiam,
ne ordinem iudiciorum pervertat. In praxi sæpè
decisum fuit, iudicem hoc casu secundum con-
scientiam iudicare debere.

III. *Ad ejusd. l. §. fin.] Executio pœnæ ju-*
dicis voluntati non mandatur, sed authoritati
legis reservatur. l. 1. §. 4. D. Ad SC. Turpill. l.
15. D. Ad municip. multa extra ordinem & arbi-
trio Magistratus irrogatur. l. 131. §. 1. l. 244. D.
de V. S. Unde multa facilius remitti potest;
quod ob paupertatem debitoris contigit in *h. l.*
vel si non satis plene causa cognita multam di-
xerit. *l. ult. §. ult. C. de Mod. mult.* Sic etiam pœ-
næ usura exigi non potest. *l. ult. D. de Magistr.*
conven. multæ usuram fiscus exiget, si intra tem-
pora iudicati non solvat condemnatus. l. 1. in fin.
C. de Fiscal. usur. lib. 10. Aliæ differentiæ inter
multam & pœnam extant in *d. l. 131. & 244.*

IV. *Ad l. 8.] Præses provinciæ æstimare*
debet, ipse cognoscere, an iudicem dare debeat.
h. l. Hic per iudicem intelligitur iudex peda-
neus, qui alibi dicitur iudex specialis. *l. 5. D. h. t.*
l. ult. D. de offic. prætor. l. ult. C. de Iudic. Vox
etiam iudicis interdum ipsum magistratum si-
gnificat, ut *t. t. D. de Reb. autor. jud. possid. l. 1.*
D. de

D. de Iudic. l. 32. §. 7. D. de Rec. qui arb. recep. t. t. C. de offic. civ. jud. ut omn. jud. de offic. ej. qui vic. alt. jud. de Iurisd. omn. jud. Et hoc modo vocabulum iudicis commodè sumitur in *l. 9. in pr. D. de Liberal. caus.* Causæ enim liberales non pertinent ad cognitionem iudicis pedanei, de quo expl. *l. 1. C. de Ordin. judic.* requirunt iudices majores. *d. l. 32. §. 7. maximos. l. ult. C. ubi caus. stat. v. g. prætorem. l. 1. C. de Offic. præ. præsidem provinciæ. l. pen. & ult. C. ubi caus. lat.* Imò nullâ distinctione factâ inter ingenuitatem & libertinitatem de omnibus status causis ipsi præsides cognoscere debent. *l. 2. C. de Pedan. iud.* Si tamen incidenter quæstio status bonorum disceptationi concurrat, apud eum quoque, qui alioquin de causa status cognoscere nequit, disceptatio terminatur. *l. 3. C. de Iudic.* quonodo & iudex pedaneus incidentem status quæstionem examinat in *l. 1. C. de Ord. jud.* cuius pars posterior non de præside, sed de iudice pedaneo explicari debet.

V. *Ad l. 13.*] Congruit bono & gravi prædi, ut pacata atque quieta sit provincia, quam regit, ut malis hominibus provincia careat, eosque ipse conquirit, atque citra accusatorem priatum, cuius fit mentio in *l. 6. §. 2. D. de Muner. condemn. h. l.* Nec distinguitur, unde sint ei. *l. 3. D. h. t.* Merum enim imperium exercetur ubicunque, qui reus criminis esse perhibetur, repertus fuerit *l. 1. C. ubi de crimin. etiam si*

extra locum commissi criminis reus inveniatur, ut frustra exceptionem fori proponat. *dd. ll.* Ita iudicavit Senatus Frisiæ. Famosi latrones, in his locis, ubi grassati sunt, furcâ puniendi, si ibi inveniuntur. *l. 28. §. pen. D. de Pæn.* Quod si tamen magistratus loci, in quo crimen est perpetratum, per literas reversales seu sub αἰτιγερὰν reum ad se remitti desideret, ut petitioni deferatur, non solum urbanitatis & honestatis est, ut multi volunt, sed necessitatis, *l. 7. §. fin. D. de Accusat.* Princeps injungit magistratui illius urbis, in qua delinquens persona degit, ut ad iudicem provinciæ transmittatur, in qua peccavit, suppliciis legitimis subjiciendum. *Nov. 134. c. 5. Auth. qua in provincia. C. ubi de crimin.* Moribus remissiones magis videntur esse urbanitatis quam necessitatis, juxta vulgatum, ubi te invenio, ibi te iudico. In contractibus id genus remittendi inauditum est. *c. 1. vers. contrahentes. de For. competent. in 6.* Contra absentem contumacem hic proceditur missione in bonorum possessionem. *l. 19. D. de In jus voc. l. 19. §. 1. D. de Iudic.* quod si ibi bona non habeat, nullæ sunt partes iudicis. *l. 12. §. 1. D. de R. A. I. P. l. fin. D. de Iurisdict.*

VI. *Ad l. 18.]* Lege repetundarum cavetur, ut magistratus ab omni sorde abstineant, ne plus doni aut muneris accipiant, quam quod sit aureorum centum. *l. 6. §. ult. D. Ad t. Iul. repet.* quod accipiendum est de esculentis, potulentis, qua

quæ intra proximos dies prodigantur *h. l.* dummodo tamen in Xeniiis capiendis modum observent, ut nihil captandi, & corrumpendi præsidis causa datum appareat, ut nec omnia accipiat, neque passim, nec ab omnibus, ἔτε πάντα, ἔτε πάντοτε, ἔτε παρὰ πάντων, à nemine accipere valde est inhumanum, & passim vilissimum, ab omnibus avarissimum. *l. 6. §. 3. D. de Offic. procons.* quæ autem sunt donationes largiores, neque in esculentis & potulentis consistunt, improbantur *d. §. 3. l. pen. §. 1. D. Ad l. Iul. repet. l. ult. C. eod. l. un. §. 1. & 2. C. de Contract. jud.* Dubitatur, an post depositum officium pro beneficio tempore administrationis præstito remunerationis causa dona accipere liceat? Neg. *l. 4. D. & d. l. ult. C. Ad l. Iul. repet.* Ex constitutione Carolina promulgata anno 1544. Judex qui cum homicidii reo transegit, neque in crimen inquisivit, munere suo privatur.

DE OFFICIO EIUS CUI MANDATA EST JURISDICTIO.

VII. *Ad l. 1. §. fin.]* Mixtum imperium inest jurisdictioni. *l. 3. D. de Iurisd.* ei cohæret. *h. l.* Jurisdictio sine modica coërcitione nulla est. *l. fin. D. de Offic. ejus cui.* h. e. imperium mixtum ita conjungitur, & cohæret jurisdictioni, ut hæc sola sine illa sufficientes nervos non habeat, nisi modica coërcitione, si sententiæ & jussui jus dicentis sponte & ultro non obtemperetur, adhi-

bita : Nullus igitur erit magistratus, quin habeat mixtum imperium, quo jurisdictionem suam defendat. *arg. d. l. fin. l. 2. D. de Iurisd.* Allicet, quæ magis imperii seu majoris potestatis sunt, quam jurisdictionis, magistratus municipales facere non potuerint. *l. 26. D. Ad municip.* eos tamen mixtum imperium habuisse jure statuitur. *l. 12. D. de Iurisd. l. 4. §. 2. D. Damn. infect. l. 24. §. 7. D. Ad l. Aquil. junct. l. 15. §. 2. D. de Rejud.* licet omnes coercendi modos non habuerint. *l. 4. D. de Iurisd. l. un. in pr. D. Si quis jus dic. non obt. l. 5. C. de Defensor. civ.*

VIII. *Ad l. 4.]* Cognitio de suspectis tutoribus citra specialem concessionem competit jure magistratus, adeoque mandari potest. *l. 1. §. 3. & 4. D. de Suspect. tut.* Neque hoc principaliter effecit pupillorum utilitas, sed propria jurisdictionis, cujus consequens esse dicitur, ut legatus proconsulis de suspectis tutoribus cognoscere possit. *h. l.* Data autem fuit hæc cognitio in provinciis præfidi, qui legatum non habuit. *l. 1. §. 11. D. Ad SC. Turpill.* non ut excludantur mandatarii præfidis, sed magistratus inferiores, municipales, quia merebatur pupillorum favor, uti hanc provinciam majores judices susciperent, quemadmodum alia judicia popularia. *l. 32. §. 7. D. de Recept. qui arb. rec.*

IX. *Ad l. ult. in pr.]* Mandatam jurisdictionem alteri mandare non licet. *h. l.* more enim majorum ita comparatum est, ut is demum jurisdictionis

risdictionem mandare possit, qui eam suo jure, non beneficio alieno habet. *l. 5. D. de Iurisdic.* Cui autem iurisdicatio mandata est, iudicis dandi auctoritatem exercet. *l. 12. §. 1. D. de Iudic. &*, licet propriè loquendo, non sit magistratus, pro magistratu tamen habetur, quà non tantum de causa cognoscit, pronuntiat, verum etiam iudicatum exequitur. *l. 1. §. fin. & h. l. ult. D. h. t. add. l. 12. D. de Iurisdic.* Sed iudex pedaneus alium iudicem dare non potest, quia iudicem dare est iurisdictionis. *l. 3. D. eod.* quâ ille destituitur, & tantummodo habuit notionem, seu facultatem iudicandi, & sententiam pronuntiandi sine jure exequendi. *l. 15. D. de Re jud. l. ult. C. ubi & ap. quem.*

DE JURISDICTIONE.

X. *Adl. 3.]* Mixtum imperium in danda bonorum possessione consistit. *h. l.* veluti si fiat missio in bonorum possessionem vel iudicati servandi gratia. *l. 3. C. Qui pot. in pign.* vel alias ejus, qui ius dicenti non paret, modice coercendi causa. *l. 4. §. 3. & 4. D. Damn. infect. tot. tit. D. ut in possess. leg. serv.* Cæterum, quæ missiones nullius coercendi, sed tantum juris reddendi causa decernuntur, sunt iurisdictionis, non mixti imperii. ut in *l. 1. §. 2. & t. t. D. de Ventr. in poss. mitt. l. ult. C. de Edict. D. Adr. toll.* Exemplum alia mixti imperii passim occurrunt, ut mulctæ dictio, pignoris capio, & corporis retentio aut

præhensio *l. 9. §. ult. D. Ad l. Iul. pecul.* Huc etiam non incommode referuntur, advocacionis five fori interdictio *l. 9. in pr. & §. 1. D. de Pœn.* Translatio possessionis in adversarium. *l. un. C. Vti possid. datio actio pœnalis. l. un. D. Si quis jus dic. non obtemp. manus militaris. l. 68. D. de R. V. l. pen. D. Ne vis fiat ei qui in possess. miss. & similia.* Ad jurisdictionem in fin. *h. l.* refertur judicis dandi licentia, quod jus Romæ competiit magistratibus, jure magistratus, more majorum propter vim imperii, h. e. propter summam istorum magistratuum autoritatem ac dignitatem: In provinciis verò idem jus exercent, quibus id à lege, SCto, vel Principis constitutione demandatum est. *l. 12. §. 1. D. de Iudic.*

XI. *Ad l. 9.]* Si familia furtum fecerit, ex humanitate prætoris habetur pro uno furto, perinde ac si unus homo liber furtum fecisset. *l. 1. D. Si famil. furt. fec. dic.* Idem propter paritatem rationis statuitur in actione damni injuriæ. *l. 32. D. Ad l. Aquil.* Sed in actione albi corrupti, in qua contempta majestas prætoris vindicatur, plura facta esse intelliguntur. *h. l.* In actione etiam injuriarum tot sunt injuriæ, quot personæ injuriam facientium. *l. 34. D. de Injur.* præcipuè ubi per contumeliam damnum datum est. *h. l. jung. l. 8. C. de Injur.*

XII. *Ad l. 12.]* De re patris filius familias arbiter esse potest. *l. 6. D. de Recept. qui arb. rec.* Imò in privatis negotiis pater filium, & filius

filius patrem judicem habere potest. *l. 77. & l. seq. D. de Iudic.* qui ex autoritate aliena, & ex formula à prætore præscripta judicet; judicem datum *formula includit, eique cretos terminos ponit,* & de qua re cognovit, pronuntiare quoque cogendus erit. *l. 74. D. eod.* Aliud est in eo, qui præest jurisdictioni; hic eo anno, quo imperium habet, sibi & liberis suis jus dicere prohibetur. *h. l. l. 48. D. de Iudic.* Magistratus jurisdictio fuit libera, & potuit actionem denegare, vel dare actionem cum exceptione. *l. 26. §. 4. D. Ex quib. caus. major.* Distinctio hæc inter judicare & jus dicere sublata est hodie, uti colligitur ex iis quæ notavi ad *l. 2. §. 6. supr. de O. I.*

XIII. Ad *l. 13. §. 1.*] Si is qui mandavit jurisdictionem, decesserit, mandatum solvitur, nisi res ab eo, cui mandata est jurisdictio, geri cœperit. *h. §.* Ut autem res geri cœpta dicatur, non inspicitur tempus litis contestationis, ut id multi interpretantur, sed ubi mandatarius aditus fuit, vel ubi secundum mores hodiernos citatio parti per apparitorem insinuata est. *arg. l. 18. D. h. t. l. 7. D. de Iudic.* Judices à Præsede dati, qui secundum ordinarium procedendi morem judicant, ac ab ipso quasi officio constituti videntur, durant in tempus successorum ejus. *l. 49. §. 1. D. de Iudic.* quando res integra esse desiit, nam prætor vel alii, qui provincias regunt, judicare jubere eo die, quo privati futuri essent, non possunt, verba sunt *h. §. 1.*

XIV. *Adl. 15. & 18. & fin.*] Arbitri compromissarii, quorum arbitria ad similitudinem iudiciorum sunt redacta. *l. 1. D. de Rec. qui arb. rec.* privatorum consensu eliguntur; sed in privatorum potestate non est jurisdictionis novæ collatio. *l. 3. C. de Iurisdict.* Collegia habent suos collegiorum magistros, & opificum primores, qui ex Senatus aut Principum concessione hanc jurisdictionem obtinuerunt. *l. fin. C. h. t.* Privati autem recte se subjiciunt magistratui, cujus jurisdictioni subjecti non erant. *l. 14. & 18. D. h. t.* quod dicitur prorogari. *l. 2. §. 1. D. de Iudic.* modò fiat illa prorogatio litigantium consensu; si per errorem alius pro alio prætor aditus fuerit, nihil valebit, quod actum est. *h. l. 15.* Consensus ille aut est expressus aut tacitus: Expressa prorogatio inducitur ex consensu litigantium expresso, sola iudicis aditione etiam silis necdum sit contestata; ante aditionem iudicis pœnitentiæ locum plerique concedunt, si prorogatio sit facta nudo pacto, ex *h. l. 18.* Ego non tantum stipulationem, sed & pactum, quo foro renuntiatur, servandum esse iudico, & *l. pen. C. de Pact. & h. l. 18.* de utriusque prorogantis contraria voluntate, non unius pœnitentia accipio. Moribus etiam Patriæ à placito semel jurisdictionis ex pœnitentia resilire non licet. Cæterum praxis recepit, non aliter eum, qui se submitit alterius jurisdictioni, posse conveniri, quam si ibi inveniatur, & citatio ipsi insinuata fue-

fuerit, *dat hy aldaer met de citatie belopen vvare.*
 Tacita prorogatio fit per litis contestationem.
l. 4. C. h. t. præscriptio fori dilatoria inter exor-
dialitis omiffa post frustra opponitur. l. pen. &
ult. C. de Except. Neque jura requirunt, ut ex-
 ceptio fori declinatoria, *de exceptie van renvoy,*
 in objectione aliarum exceptionum dilatoria-
 rum primum locum obtineat. Imò ne quidem in
 judicem consensisse is intelligitur, qui edi sibi
 genus desiderat actionis. *l. 33. D. de Iudic.* In Praxi
 exceptio fori primo loco proponitur. Citatus
 coram iudice incompetenti, de cujus foro dubi-
 tatur, comparere tenetur, ut incompetentiam,
 privilegium suum, jus revocandi alleget. *l. 2.*
D. Si quis in jus voc. non ier. l. 5. D. de Iudic. Sed
 nemo post causam inchoatam ob novum fori pri-
 vilegium postea adeptum, forum declinare po-
 test. *l. 19. D. h. t. quasi præventus. l. 7. D. de Iu-*
dic. nisi speciale ei tale privilegium concedatur,
 ut iudicium coram eodem iudice continuare non
 cogatur. *l. 12. D. Si qui caut. jung. l. fin. C. de*
Cess. bon. Quando autem manifestum est, cita-
 tum non esse de territorio vocantis, impunè
 extra territorium jus dicenti non paretur; idem
 est, & si supra jurisdictionem suam velit jus di-
 cere. *h. l. fin. D. h. t. unde prorogatio, quam di-*
cunt fieri de causa ad causam, intra limites suos
restringenda est, ex l. 74. §. 1. D. de Iudic. l. 28.
D. Ad municip. neque enim ad causas, quæ ma-
 jores iudices desiderant, poterunt privati proro-
 gare

44 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

gare jurisdictionem magistratus minoris, aut ut prætor fideicommissarius super aliis causis judicat, *arg. d. l. fin.* Neque admittimus prorogationem de loco ad locum, *arg. d. l. fin. l. 3. D. de offic. præf. l. 9. §. 1. D. de offic. procons. l. pen. D. de Instit. & jur. junct. l. 3. C. h. t.* aut de tempore ad tempus, licet judicis pedanei, qui commodo litigantium judicare jussus est, intra certum tempus, prorogari tempora possint. *l. 2. §. 2. D. de Iudic.*

QUOD QUISQUE JUR. IN AL.
STATUER.

XV. *Ad l. 1. §. fin.] Cogitationis pœnam nemo legibus humanis patitur. l. 18. D. de Pœn. conatus non obest, ubi injuria nullum effectum habuit. h. §. fin. quod de nuda, simplici, in animo latenti, nemini detecta voluntate accipiendum est; Aliud dicendum est, ubi in terminis nudi conatus non subsistitur, quomodo punitur edicto nostro, Quod quisque jur. qui iniquum jus impetravit, etiamsi eo usus non fuerit. l. 3. D. h. t. Ita & is, qui hominis occidendi causa cum telo ambulaverit, lege Cornelia de sicariis tenetur. l. 1. in pr. l. 14. D. Ad l. Cornel. de sicar. Mores conatum cædis non ultimo supplicio, sed extra ordinem puniunt.*

Si

SI QUIS JUS DICENTI NON
OBTEMPER.

XVI. *Ad l. un. §. 2.*] Licet mandato quantumvis generali non contineatur dolus, nocet nihilominus domino procuratoris dolus, negligentia vel contumacia, quæ processum respicit. *l. 10. C. de Procurat.* hætenus ut sententia valeat, dominus autem contra negligentem procuratorem per actionem mandati regressum habeat. *l. 42. §. 2. D. eod.* Sed quod ad proprias & merè personales contumaciæ pœnas, veluti si jus dicenti non obtemperaverit, ceu, quod extremum est, in jurisdictione non fecerit, ipse procurator punitur, non dominus. *h. §.* Quid si ob procuratoris inopiam actio mandati sit inanis, an dominus restituatur in integrum? Affirmativa placuit Camerae Spirensi. Negativam nos amplectimur propter *d. l. 10.* quam restringi ad casum procuratoris locupletis non patitur textus generalitas, & ex singulari favore pupillis & adultis beneficium restitutionis hoc casu tributum est. *l. 13. §. fin. in fin. C. de Iudic.* Illud moribus conveniens est, si sententia sit lata à supremo Senatu. In Gallia sententia dolo & fraude procuratoris contra dominum lata rescinditur libello supplici.

DE IN JUS VOCANDO.

XVII. *Ad l. 2.*] Magistratus minores durante

rante administratione rectè conveniuntur; Majores verò magistratus, qui habent imperium, qui & coërcere aliquem possunt, & jubere in carcerem duci, quamdiu sunt in magistratu, in jus vocari non oportet, quia hac in jus vocatione videtur quasi imminuta dignitas majoris magistratus, quod etiam receptum fuit, propter periculum impressionis & potentatus, ne judicium corrumpatur. *h. l. l. 32. D. de Injur.* An durante administratione conveniri possunt, si in ipso officio deliquerunt? Rei quidem postulantur, sed differtur accusatio & cautione judicio sistendi causa promittitur in finem honoris. *l. 38. §. fin. D. Ad l. Iul. de adulter.* Ab hac regula videtur excipiendum crimen repetundarum. *l. 4. C. Ad l. Iul. repet.* Jure Novv. qui læsus est, adit sanctissimum civitatis Episcopum. *Nov. 86. c. 4.* Moribus hodiernis Magistratus, ne audacter grassentur, etiam durante officio conveniri possunt, licet in causis, quæ officium eorum concernunt, modus citandi sit nonnihil diversus, vid. *Instruct. Cur. Holland. art. 8. 12. & 38.*

XVIII. *Ad l. 4. §. 2. & l. 13.]* Licet non amplius obtorto collo inviti rapiantur in jus, qui sunt vocandi ad eum qui jus dicturus sit, filius tamen in jus vocaturus parentem, etiamnum hodie eget impetratione veniæ, ut dispiciat prætor, sitne actio, quæ instituitur, famosa, & parentis honorem suggillet. *l. 10. §. 12. D. h. t. quam filio negabit. l. 11. §. 1. D. de Dol. mal. Pa-*
ren-

rentum appellatio hoc loco in infinitum por-
 rigitur. *h. §. 2.* Sed propriis vocabulis paren-
 tes usque ad tritavum nominantur, qui autem
 sunt ulteriores, quia non habent nomina pro-
 pria, majores appellari solent. *l. ult. §. 7. D. de*
Grad. Postea quoque generalem clausulam huic
 edicto prætor subjecit, ut generaliter eas perso-
 nas quibus reverentia debetur, in jus vocare sine
 jussu prætoris non liceat. *h. l. 13.* Vocabulum
 reverentiæ non adeo laxè hîc accipiendum est,
 alioqui citra veniam in jus vocari non possent
 magistratus minores, præceptores, senes, qui-
 bus reverentia debetur, *l. 5. D. de Iur. immunit.*
 quod absonum; Sed paulò strictius & specialius
 pro magna quadam reverentia, & iis debita,
 quorum persona sancta nobis esse debet, qui
 parentum loco habentur, ut sunt socer, socrus,
 vitricus, noverca, quibus propter adfinitatem
 eadem, quibus parentibus, reverentia debetur.
l. 16. D. Sol. matrim. l. ult. D. de His quæ ut indign.
 An vasallus etiam non impetrata venia domi-
 num feudi in jus vocat impunè? Negativam sen-
 tentiam probare solent ex *C. un. vers. Curia autem*
de Milit. vasall. qui contum. Pessimè; edictum hoc
 de in jus vocando est pœnale. *l. pen. D. h. t.* adeo-
 que argumentum à liberto ad vasallum non pro-
 cedit, maximè cum sit hîc diversitatis ratio,
 nam & dominus fidei vicem reddere debet,
 quod si non fecerit, meritò censebitur malefi-
 cus; verba sunt Feudistæ in *c. un. circ. fin. de Form.*
fidel.

fidel. In Camera Spirensi variè hac de re fuit judicatum.

SI QUIS IN JUS VOCATUS
NON IERIT.

XIX. *Ad l. 1.*] Fidejussor indignum se reddit beneficiis fidejussoriis, si iis renuntiaverit, *arg. l. pen. C. de Pact.* Qui autem renuntiavit beneficio divisionis, ei adhuc superest beneficium excussionis & cedendarum actionum, quia renuntiationes strictè sunt explicandæ, neque amittitur beneficium divisionis, licet se fidejussor expressè in solidum obligaverit. *l. 3. C. de Fidejuss.* quare nec renuntiasse fidejussor beneficio excussionis intelligitur, licet se obligaverit ad instar principalis debitoris, *als principale schuldenaer*, *arg. d. l. 3. l. fin. C. de Novat.* Contrarium in foro observatur. Ita nec sufficit renuntiatio generalis, ubi specialis à lege requiritur, veluti in præscriptione fori seu incompetentiæ judicis. *h. l.* Neque valet conventio generalis, ne ulla exceptio in promissione deserta iudicio sistendi causa facile objiciatur; nisi specialiter causæ exceptionum sint expressæ. *l. 4. §. 4. D. Si qui caution. in jud. sist.*

XX. *Ad l. fin.*] Si reus promiserit iudicio sisti sub pœna, & non stiterit, ad pœnam agendum, pœnâ autem non adjectâ, incerti cum eo agatur ad id quod interest. *h. l. h. e. quantum abest, quantumque quis lucrari potuit. l. 13. D.*

Rem

Rem rat. hab. quemadmodum si pœna non fuisset adjecta compromisso, sed simpliciter sententiâ stari promiserint compromittentes, incerti actio datur. *l. 27. §. fin. D. de Recept. qui arbitr.* Petimus igitur conditione incerti, seu actione incerta, aut præscriptis verbis. *l. 19. §. fin. D. de Precar. l. 3. in fin. C. de Inutil. stip.* id quod interest, quod incertum est. *l. 118. §. fin. D. de V. O. §. fin. Inst. eod. & in facto consistit. l. 24. D. de R. I.* cujus probatio est difficilis & ad exiguam summam deduci potest. *h. l. fin. D. de Prætor. stipul.* ac à iudice æstimandum est, ut tamen hic in casibus certis, qui certam habent quantitatem vel naturam, id quod interest duplum non egrediatur. *l. un. C. de Sentent. quæ pro eo quod inter.* Non rarò id quod interest æstimatur arbitrio actoris, sic si quis in jus vocatum vi exmerit, tenetur in factum actione, quâ non id continetur, quod in veritate est, sed quanti ea res ab actore æstimata est. *l. 5. §. 1. D. Ne quis eum qui in jus voc.* Conditione autem certi petitur certum, etiamsi ex contractu incerto agatur. *l. 9. in pr. D. de R. C.* An per contractum incertum innominatus intelligitur? Non videtur. *arg. l. 8. D. de Præscript. verb.* Et qualis igitur? Non caret ratione conjectura, si de contractu generali, veluti societatis, negotiorum gestorum, tutelæ explicetur. *arg. l. 38. in pr. D. Pro soc. Add. l. 10. §. 1. D. de Appellat.*

D

NE

NE QUIS EUM, QUI IN JUS
VOCAB.

XXI. *Ad l. 3. §. ult. & l. seq. §. ult.*] Regulariter non est vis sine dolo malo, præsertim ut locum obtineat edictum de Vi bonorum raptorum. *l. 2. §. 8. D. de Vi bon. rapt.* Imo etiam est vis sine dolo, ut si quis per vim occupaverit bona propria, putans id sibi licere, hic quidem non tenetur actione de vi bonorum raptorum, sed propter vim etiam sine dolo commissam, dominio rei suæ cadit. *l. 7. C. unde vi.* In hoc item edicto sufficit vis, etiamsi dolus malus cesset, *h. l. 3.* quando est justa causa exemptionis, veluti, si quis exemerit eum, quem ex edicto in jus vocari non debere falso existimavit, non excusabitur ab actione pœnali, etiamsi dolus malus abfuerit. *h. l. 4. §. fin.*

QUI SATISDARE COGANTUR.

XXII. *Ad l. 1.*] Satisfactio eodem modo appellata est, quo satisfactio. *h. l.* non tamen utriusque est eadem significatio, vocabulum enim satisfacere est generalius. *l. 9. §. 3. D. de Pignor. act. l. 21. §. fin. D. de Constit. pec.* Satisfactio est cautio, qua adversarium securum reddimus datis fidejussoribus, *h. l.* & cautioni pignoratitiæ opponitur. *l. 6. §. fin. D. Quib. mod. pign. solv.* Exigitur autem satisfactio in stipulationibus prætoriiis, quando de incerta quantitate, de eo quod

quod interest agitur. *l. 7. D. de Prator. stip.* Ubi autem de quantitate facile constare potest, putant sufficere cautionem pignoratitiam. *l. 1. §. 9. D. de Collat. l. 4. §. 8. D. de Fideicommiss. libert.* Et hæc distinctio fundamento non destituitur, sed clarior erit sensus, si dicamus, fidejussores præcisè desiderari, ubi requirit prætor satisfactionem, *d. l. 7. junct. l. 1. h. t.* ait pignora sufficere, ubi prætor simpliciter jubet caveri, ut in *d. l. 1. §. 4.* Interdum etiam satisfactionis appellatione repromissio continebitur, quæ contentus fuit is cui satisfactio debebatur. *l. 6. D. de V. S. quia consentienti non fit injuria. l. 1. §. 5. D. de Injur.* In conventionalibus cavemus utroque modo, & pignoribus & fidejussoribus. *l. 54. §. fin. D. Mandat.* Moribus quoque hodiernis cautiones judiciales, præsertim causâ cognitâ, fiunt pignoribus; Aliter visum fuit Curiaë Ultrajectinæ.

XXIII. *Ad l. 2. §. fin. & l. 3.]* Non potest esse plus in fidejussione quàm est in principali obligatione, & si plus promittat fidejussor, quam debet reus principalis, obligatio in totum est inutilis. *§. 5. Inst. de Fidejussor. l. 8. §. 7. D. eod.* Verum ipsi fidejussores novam interdum contrahunt obligationem, veluti super factò desistendo, & vel simpliciter aliquem sisti promiserunt, & tenentur quanti ea res est, vel certam quantitatem adjecerunt & in eam tenentur, si reus infra siue supra eam quantitatem debeat,

bb. ll. An autem ex mora rei principalis obligatio fidejussoris augeatur, dicam *ad l. 8. D. de Eo quod cert. loc.*

XXIV. *Ad l. 7. §. fin.]* Si pro re mobili non fatiscetur & persona sit suspecta, ex qua satis desideratur, res sequestrabitur. *h. l.* hic est casus singularis, quo sequestratio fuit admessa, alios collig. ex *l. 16. D. de Offic. præf. l. 5. D. Fam. etc. l. 5. §. 1. circ. fin. D. Ut legat. nom. l. 21. §. fin. D. de Appell.* Regulariter igitur ne quis commodi possessionis citra causæ cognitionem privetur, sequestratio est prohibita: Imo omnimodo sequestratio pecuniæ est prohibita in *l. un. C. de Prohib. seq. pec.* quamvis & ibi postea observari cæperit. *l. 20. C. de Agricol. & censit. lib. 11.* Moribus hodiernis frequenter sequestrationes admittuntur.

XXV. *Ad l. 8. in pr.]* In judiciorum præparatoriis in judicio constituendo vel ordinando potiores sunt partes actoris quam rei, ut si de die ponenda in stipulatione judicio sisti consentire nequeant, aut inter se dissentiant litigatores, stipulatoris est diem eligere; si tamen reum stipulator nimis arctet, moderatum spatium à judice statuatur. *h. l.* quod si inter partes de die nihil actum sit, jubebit prætor vicena millia passuum in singulos dies dinumerari. *l. 1. D. Si quis caution. in Iudic.* Ita in ambigua intentione vel oratione id quod actori utilius est, accipimus. *l. 66. D. de Iudic. l. 172. §. 1. D. de R. I.*
He-

Heredes quoque actoris quandoque sunt melioris conditionis, quam rei. *l. 5. §. 7. D. Iudic. solv.* Verum in exitu iudicii & lite decidenda favorabiliores sunt rei quam actores. *l. 125. D. de R. I.* propensiores sumus ad liberandum quam ad obligandum. *l. 47. D. de O. & A.* quomodo in criminalibus satius est impunitum relinqui facinus nocentis, quam innocentem damnare. *l. 5. D. de Pæn.* Exempla alia passim occurrunt, ut in *l. 37. D. de Fidejussor. l. 91. §. 3. D. de V. O. l. 5. §. fin. D. de Dol. mal. except. l. 38. D. de Re jud.* Extra iudicium in contractibus intentio ambigua explicatur contra eum, in cuius potestate fuit legem contractus dicere apertius, ut dicetur *ad l. 39. D. de Pact.*

XXVI. *Ad l. 9.]* Arbitrorum genera sunt duo; unum, ut siue æquum sit siue iniquum, parere debeamus; quod observatur, quando ex compromisso ad arbitrum itum est; alterum ejusmodi, ut ad boni viri arbitrium redigi debeat, si in societate sint constituendæ partes lucri & damni, in venditione, pretium, in locatione merces definienda. *l. 76. & seq. D. Pro soc.* quem vocant arbitratorem. Additur & tertium genus arbitrorum, quos arbitros juris vocant, qui à iudicibus eliguntur actibus quibusdam comprobandis, veluti probandis fidejussoribus de iudicio sistendo, à quibus perinde atque à iudicibus appellare licet. *h. l.* sed à laude arbitri compromissarii non datur appellatio, quia verè nec arbitrer

biter iudex, nec ejus pronuntiatum sententia est.
l. 1. C. de Rec. arbitr. l. 13. §. 5. D. de His qui not. infam. An si sine pœnæ adjectione nudo pacto compromissum est, appellare licet? Nequaquam, eadem enim semper manet natura arbitrii; imputent sibi partes, quod stipulationem amiserint. Quid? si arbitri laudum contineat iniquitatem notoriam & læsionem enormissimam? Hic Interpp. reductionem ad arbitrium boni viri largiuntur. Confictum hoc est, stabitur enim sententiâ arbitri, siue æqua, siue iniqua fuerit. *d. l. 76. l. 27. §. 2. D. de Recept. qui arbitr. recep.* Consentiant ll. Transilulaniæ p. 1. tit. 18. §. ult. Velaviæ, tit. 22. §. ult. Ibi, *sonder daer van eenige appellatie, ofte reductie te mogen geschieden.* Alibi Reductiones locum obtinent. De arbitratore agitur infra *add. l. 76. D. Pro soc.*

XXVII. *Ad l. 15.]* Ad evitandam cautionem iudicio sisti sufficit possideri bona immobilia. *h. l. in pr.* quia propter eam possessionem cessat omnis suspicio fugæ, & lex præsumit, possessorem non facile discessurum, & si discesserit, paratum est remedium, ut creditor in bonorum possessionem mittatur: Neque hîc singularis obligatio immobilium requiritur, neque nocebit postea desiisse possidere, uti cautione oneretur. *h. l. §. ult.* Alibi, quando vitiosè cautum vel satisfdatum, non videtur cautum. *l. 6. D. h. t.* prætorix stipulationes sæpius interponuntur cùm sine culpa stipulatoris cautum esse desiit. *l. 6.*

D. de

D. de Prator. stip. Imò qui pro alio intervenit, & alium vult defendere, etiamsi sit locupletissimus, ad cautionem tamen tenetur. *l. 1. §. 1. D. ut legat. nom. l. 51. cum ll. seqq. D. de Procurat.* Possessor autem hîc accipiendus, qui in agro vel civitate rem soli possidet ex assè vel pro parte. *h. l. §. 1.* Diversa causa est ejus, qui fundi petitionem personalem habet. *l. 1. §. 4.* eadem est ratio actionis realis, minus est habere actionem quam rem. *l. 404. D. de R. I.* Hîc tamen interdum qui verè possident, non habentur pro possessoribus, & contra non verè possidentes pro possessoribus habentur, ut judicio sisti cavere non teneantur, sic creditor, qui pignus possidet naturaliter & justè, *l. 35. §. fin. & l. 37. D. de Pignor. act.* hîc possidere non intelligitur. *h. l. §. 2.* Idem obtinet in causa noxali. *l. 22. §. 1. D. de Noxal. act.* in jure usucapiendi. *l. 13. & 16. D. de Usucap.* atque ideò possessio creditoris dicitur qualis qualis in *l. 88. D. de A. H.* Præterea, si possessionis vocabulum propriè & strictè sumatur, prout in *l. 115. D. de V. S.* quando datus est in dotem fundus alienus, non uxor sed possidet dotem maritus, cui dos est tradita, qui & mediante usucapione ejusdem dominium directum sibi hoc casu acquirit. *l. 3. §. 1. D. de Public. in rem act. tot. tit. D. Pro dot.* in eadem judicio sisti cautione tam uxor quam maritus fundi dotalis possessores esse intelliguntur. *h. l. §. 3.* neque tamen ab aliis omnibus satisfactionibus maritus

56 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

liberatur, nam &, si à marito fundus dotalis petatur, fidejussio mulieris admittitur. *l. 8. §. 1. in fin. D. h. t.* Moribus pro arresti relaxatione, etiam qui possident bona immobilia, vel fidejussoribus vel pignoribus cavere tenentur.

SI EX NOXALI CAUS. AGAT.

XXVIII. *Ad l. pen.]* Qui servum in eadem causa sistere promisit, si liber factus sistatur, non recte sistitur, si servus sit reus criminis capitalis vel actione injuriarum teneatur, quia aliter de servo, aliter de libero vindicta sumitur. *h. l.* tempus delicti solet considerari, ubi est mutata rei qualitas, non etiam tempus ferendæ sententiæ, quatenus id tempori delicti opponitur. *l. 1. in pr. D. de Pæn.* Fieret autem isto casu conditio actoris deterior, atque propterea in eum difficultas probandi redundaret, quod eum servum fuisse demonstrare cogatur, dum delinqueret, *arg. l. 2. D. de Probat.*

DE EO PER QUEM FACT. ER.

XXIX. *Ad l. 3. in princ.]* Qui impedit aliquem sisti iudicio, tenetur in factum actione, quanti actoris interfuit eum sisti; in quo iudicio deducitur, si quid actor ob eam rem amiserit, veluti si reus interim dominium rei sibi adquirat, aut actione liberatus fuerit. *h. l.* Eodem modo eximere dicitur ille in jus vocatum, qui moram facit, quo minus in jus veniret, ut actionis
dies

lies exiret. *l. 4. in pr. D. Ne quis cum qui in jus voc.*
 sola igitur in jus vocatio non fuit causa inter-
 umpendæ usucapionis aut præscriptionis, vid.
 quæ infra dicentur *ad l. 17. §. fin. & l. seq. D. de*
R. V. Sic etiam qui iudicio accepto citra causam
 supersedit, frustra rem in iudicium deduxisse
 existimabitur, & causâ hoc modo finitâ, nec res
 litigiosa, nec possessor malæ fidei amplius ha-
 bebatur, cum lite mortuâ, instantiâ peremptâ
 culpâ actoris nulla amplius res sit. *l. 2. D. Iudi-*
cat. solv. Exemplum proponitur in *l. 2. §. ult. D.*
Ne de stat. defunct. Add. *ll. Ruremund. p. 3. tit.*
1. §. 2. art. 2.

SI QUIS CAUTION. IN IUDIC.
 SISTEND.

XXX. *Ad l. 8.]* In paris facti obligationi-
 bus ante litem contestatam moram purgare li-
 cet; post litem autem contestatam, cum jam
 capit stipulator agere ad id quod interest, res
 non est integra, neque igitur promissor facti li-
 berabitur condemnatione quanti ea res est. *l. 84.*
D. de V. O. l. 17. D. de Constit. pecun. Cum quid
 promittitur certa die, ac pœna simul adjicitur,
 ex die statim pœna committitur, neque qui of-
 fert debitum post diem, eandem evitat. *l. 23.*
D. de O. & A. l. 23. D. de Recept. qui arbitr. recep.
excipitur fidejussor. l. 26. C. de Fidejussor. Ubi
 tamen quis se certâ die sisti iudicio promiserit,
 & ni stiterit, pœnam, liberatur à præstatione
 D 5 ejus

58 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

eius quod interest, etiam si sistat se post diem, modo hoc fiat ante litis contestationem, nec actoris jus ex mora fuerit factum deterius. *h. l.* Publicanus etiam qui post acceptum iudicium restituere paratus est, absolvitur. *l. 5. D. de Publican.* quia sententia edicti istius poenam infligit sub hac conditione, *si id restitutum non erit. l. 1. D. eod.*

DE FERIIS ET DILATIONIBUS.

XXXI. *Ad l. 1. §. 1. & l. 4.]* Præsides provinciarum solent messis vindemiarumque causa tempus statuere ex consuetudine cujusque loci. *h. l. 4.* seu ferias secundum mores & consuetudinem, quæ retro obtinuit, dare. *l. 7. in princ. D. de offic. procons.* quomodo tempus feriarum, legibus & jure publico institutarum determinant, non autem novas faciunt ferias, quas propria autoritate condere eis non licet. *l. 4. C. h. t.* Feriæ aliæ sunt dedicatæ cultui divino, aliæ sunt constitutæ in utilitatem & favorem hominum; sententiæ & actus judiciales hisce diebus celebrati sunt nulli. *h. l. 1. §. 1.* nisi feriatis diebus ex partium voluntate fuerit iudicatum. *l. 6. D. h. t.* quod accipitur de feriis in gratiam hominum constitutis; quæ enim feriæ sunt dedicatæ cultui divino, iis renuntiare non licet. *l. fin. C. h. t.* quo referri solent final. verba *l. 36. D. de Recept. qui arbitr. recep. nisi alia lege eadem dies feriata, in qua sententia dicta, est excepta.*

XXXII.

XXXII. *Ad l. 7. & ult.*] In causis pecuniariis omnis dilatio in singulis causis plus quam inel non tribuitur. *h. l. ult.* Additur in *l. 1. in f. C. de Dilat. non facile*; nam utilitatis litigantium gratia, causâ cognitâ & iterum dilatio concedi solet. *h. l. 7.* In causis criminalibus causâ quoque cognitâ accusatori conceduntur duæ dilationes, tres reo. *d. l. fin.* cujus partes sunt favorabiliores. *l. 125. D. de R. I. jung. l. 5. §. ult. D. Dol. mal. except.* neque excipitur crimen adulterii propter *l. 41. D. Ad l. Iul. de adult.* quæ ex *l. fin.* commodam recipit interpretationem. Illa qui pro tribunali cognoscit, tempus, quod iudicatis conceditur, prorogare potest. *l. 2. D. Re judic.* arctatio ei non tam facilè conceditur. *l. 4. §. 5. D. eod.* nisi in causis singularibus. *l. 2.* Moribus dilationum tempora ferè sunt arbitraria.

DE EDENDO.

XXXIII. *Ad l. 1.*] Qua quisque actione gerere volet, eam edere debet, ut sciat reustrum cedere, an contendere ultra debeat, & contendendum putet; veniat instructus ad gendum, cognitâ actione qua conveniatur. *h. l.* edita actio speciem futuræ litis demonstrat. *l. 3. C. h. t.* unde Comicus in Adelph.

---- Quid? si ego tibi illam nolo vendere,
Coges me? AEs. Minime. S. Namque id metui.
AEs. Neque vendundam censeo

Quæ

60 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

Quæ libera est: nam ego illam liberali affero causa manu.

Nunc vide utrum vis argentum accipere, an causam meditari tuam.

Delibera hoc dum ego redeo leno.

Deliberandi spatium præfiguntur horæ viginti dierum induciæ. Nov. 53. c. 3. Auth. offeratur. C. de Lit. Contestat. quæ etiam conceduntur reo, si actor actionem institutam deseruerit, & novam subrogaverit, arg. l. 79. D. de Iudic. An genus aut nomen actionis exprimendum est? Disting. In actionibus personalibus causa indefinita non sufficit, quia ex pluribus causis eadem res mihi deberi potest; contrarium est in rei vindicatione, quâ cum exprior, non expressa causa, ex qua rem meam esse dico, omnes causæ una petitione adprehenduntur, quia dominium non nisi ex una causa contingere potest. l. 14. §. 2. D. de Except. rei jud. l. 3. §. 4. D. de A. P. non obstante l. 2. D. Pro suo. Jure Canonico, cui consentiunt mores hodierni, non ita subtiliter de nomine actionis disquiritur, sed simpliciter & factum ipsum, & rei veritas proponitur, ita ut ex eo jus agendi colligatur. c. 6. X. de Iudic. Cautè tamen hîc procedat actor, atque nihilominus negotio convenientem in judicium deducat actionem, ne propter errorem in hoc commissum exceptio informalitatis, ut loquuntur, ei objiciatur.

XXXIV. Ad l. 3.] Non ut actor reo, sic reus

reus auctori instrumenta ad fundandam intentionem ejus edere compellitur. *l. 4. & ult. C. h. t. l. 7. C. de Testib. c. 1. X. de Probat. ne cogatur dicere cum Poëta, Heu patior telis vulnera facta meis.* Conf. *ll. Ruremund. p. 5. tit. 13. §. 1.* quod tamen non est universale, nam interdum excusa, quæ ad judicis officium pertinere solet, reus instrumenta auctori edere cogitur. *l. 1. C. h. t.oluti si pro fisco de jure capiendi, vel de jure hominii, vel de aliqua causa simili, re numinaria, tractatur, non si de capitali causa agatur. l. 2. §. jung. l. 37. D. de Jur. fisc. nisi fortè ipse reus in judicio instrumenta producat, quò non incommodè restringitur. h. l. 3.* Editione quoque instrumentorum est opus si argentarius, vel ejus accessores conveniantur. *l. 10. in pr. & l. 9. §. 1. C. h. t.* Controvertitur, an non reo, qui in exceptionibus pro auctore habetur, *l. 1. D. de Exception. quatenus ibi intentionem suam implere debet, l. 19. D. de Probat. necessitas imponatur, auctori ad juvandam saltem replicationem instrumenta exhibeat?* Affirmant multi; satis jenè; cùm enim per replicationem actio instituta quasi in pristinum statum restituatur, atque actoris jus propter defensionem rei aliquo modo servatum iterum confirmetur, tanto minus in replicatione reum pro auctore habendum esse consequitur. Quod autem dixi de instrumentis auctori reo edendis, id non de rationibus duxat, sed de instrumentis communiter exaudiri solo, *arg. d. l. fin. C. h. t.*

EXER-

EXERCITATIO TERTIA

RESPONDENTE

JUSTO VYGH, Arenaco - Gelro.

DE PACTIS.

I. **A**d l. i. §. 3.] Non tantum conventionis nomen generale est, atque ad conventiones quasunque & nudas & non nudas pertinet. *h. §.* Sed & idem statuitur de pactione seu pacto (quæ duo non distinguuntur. *h. l. i. §. 2. l. 3. D. de Pollicitat. l. 7. §. 4. & seqq. D. h. t.*) ut & hîc sæpè contractus comprehendantur, *arg. §. fin. Inst. de Servit. præd. §. i. Inst. de Vsufr. l. 20. C. de Pact. quomodo & prætor pacta, pacta conventa* (quæ etiam sunt synonyma & ἰσοδυναμῶντα. *tit. D. de Pact. dotal. junct. tit. C. de Pact. conventi tam sup. dot.*) se servaturum pollicetur. *l. 7. §. 7. D. h. t. datâ quidem actione in contractibus. l. i. D. Commod. vel datâ exceptione in pactis nudis. ead. l. 7. §. 4. uti in judicio familiæ erciscundæ adjudicatione prætor tuetur exceptiones, aut actiones dando. l. 44. §. i. D. de Famil. ercisc.* Interdum etiam prætor pactiones nudas tuetur dando actiones, qualia sunt pacta constitutæ pecuniæ, & hypothecæ. *l. 17. §. 2. D. h. t. quæ per se manent nuda, licet extrinsecus à prætore confirmantur, quemadmodum & alia pacta legitima, veluti dotis. l. 6. D. de Dot. promiss. donationis.*

l. 35.

35. §. 5. *C. de Donat.* Add. *l. 30. D. de Vfur. l. 1. §. 1. D. de Nautic. fœnor.* & dicitur legitima conventio, quæ lege aliqua confirmatur vel adjuvatur, ut nomine pacti nudi aliquando detur actio. *l. 6. D. h. t.* uti etiam nomine naturalium obligationum interdum actio competit. *l. 10. de O. & A.* Pactum igitur aliud est nudum, aliud non nudum, seu contractus; vel conventio nuda est nuda, alia non nuda. *l. 8. & 15. D. de Præscript. verb. l. 10. C. h. t.* add. *l. 61. D. Pro soc.* Contractus item nomen latissimè patet, nam omnem obligationem pro contractu habendam se asserit J.C. in *l. 20. D. de Iudic.*

II. Ad *l. 2. §. 1. & l. 3.* Redditio chirographi, quod continet principalem obligationem, inducit remissionem debiti. *h. §. 1.* Aliud est in chirographo cancellato, quod quidem inducit præsumptionem solutionis & liberationis, sed contrariâ probatione eliditur. *l. 24. D. de Proscript. verb.* Quæro, si plura ejusdem debiti sint chirographa, an debitor, si penes eum inveniatur unum, sit liberatus? Non existimo, *arg. l. fin. de His quæ in testam. delent.* Pignore autem reddito, quod est *παρενθήκη* seu accessio duntaxat principalis obligationis. *l. 43. D. de Solut.* debitum principale peti posse dubium non est, si specialiter contrarium actum esse probetur. *l. 3.* sed creditori pignoris jus remissum est. *l. 7. C. de Remiss. pign.* neque hîc opus est expressa conventionem, cujus Impp. de facto consulti men-

mentionem faciunt in *l. 9. C. eod.* Si tamen invito vel ignorante creditore cautio fit reddita, ne quidem pignus solvitur, *l. 15. C. de Solut.* Sic & si concesserit creditor debitori, ut hic precario aut pro conducto pignore seu re sua utatur, ne-
tquam jus pignoris remissum est. *l. 35. §. 1. & l. 37. D. de Pignor. act. l. 36. D. de A. P.*

III. *Ad l. 4.]* Inducta & inuenta ab inquilino in prædium urbanum tacito pignoris jure tenentur. *h. l. l. 4. & 6. D. In quib. caus. pign. tac.* non tantum pro mercede locationis, sed & pro deterioratione culpâ inquilini facta. *l. 2. D. eod.* Et, quia nuspiam bona minorum excipiuntur, sub prædicta regula, quæ versatur in terminis hypothecæ legalis, ea contineri judico, etiam si ex conventionem pignori obligari nequeant. *l. 22. C. de Administr. tut.* Idem sentio de libris Studiosorum in musæum conductum illatis, neque hodie hypothecæ tacitæ eximuntur, propter *Auth. Habita. C. Ne fil. pro patr.* neque etiam discrepant mores hodierni, licet libri isti sub expressa generali omnium bonorum obligatione contineri non videantur, *arg. l. 6. & seq. D. de Pignor.* In illatis in rusticum prædium exigitur voluntas inferentis. *l. 5. C. Locat. h. e. expressa conventio, arg. l. 5. §. 1. D. In quib. caus. pign. tac. contrah. junct. l. 4. D. eod. h. l. 4.* Unde datur interdictum Salvianum domino fundi de rebus coloni, quas is pro mercedibus fundi pignori futuras pepigisset. *§. 3. Inst. de Interdict.* Fructu
dun

untaxat, qui ibi nascuntur, tacitè sunt obligati.
 . 7. D. *In quib. caus. pign. tac. contr.* ubi tamen
 principium separandum est à §. 1. qui de prædio
 urbano explicari debet. Moribus hodiernis in
 quodcunque prædium, tam rusticum, quam ur-
 banum, illata tacitè oppignorantur. Reform.
 Velav. tit. 26. §. 11. ll. Municip. Zutphan. tit. 25.
 §. 3. ll. Rurem. p. 4. tit. 4. §. 2. art. 2. Trans-
 isulan. p. 2. tit. 9. §. 13. Et jus in pignore retine-
 tur, licet debitor rem oppignoratam in alium
 transferat, quod vel ostendit casus singularis l. 9.
 D. *In quib. caus. pign. tac. contrah.* & quia pigno-
 ris persecutio in rem parit actionem creditori.
 l. 17. D. *de Pignor.* quæ contra possessores quos-
 cunque conceditur. l. 25. D. *de O. & A.* Moribus
 hodiernis, si res mobiles illatæ alio transferan-
 tur, pignus extinguitur, & necesse est, ut in præ-
 dio detineantur, aut amotæ à creditore confe-
 stim arresto includantur. Ita nuper consultus
 respondi.

IV. *Ad l. 7. §. 1. & 2.]* Conventio quæ
 habet nomen legitimum, quæ propter utilita-
 tem, quam generi humano præbet, accepit no-
 men speciale, aut quæ quidem nomine speciali
 caret, sed causam habet, vocatur contractus seu
 συνάλλαγμα, h. l. jung. l. 19. D. *de V. S.* ubi tamen
 contractus δύνευροι, à latere utroque obligato-
 ri tantum describuntur, atque ita mutuum, &
 stipulatio contractui opponuntur. Per causam
 autem in h. §. 2. intelligitur à quibusdam causa

E

im-

impulsiva, ab aliis negotium habile ad producendam obligationem efficax. Explicatius per causam denotatur datio aut factum, *arg. h. §. 1. & 2. junct. §. 4.* ut conventio nuda per dationem aut factum degeneret in contractum innominatum, quomodo placitum permutationis distinguitur ab ipsa permutatione, seu contractu do ut des, in *l. 3. C. de Rer. permutat.* eoque respectu dicitur nomine transactionis dari actio præscriptis verbis, quâ ab una parte intercessit datio, aut ab altera lis remissa, in *l. 6. C. de Transaction.* Atque illa si penitus examinentur, liquebit, in nullo contractu nominato causam reperiri. Nam v.g. Contractus reales, de quibus dubitari posset, perficiuntur quidem datione, non tamen talis est datio qualis in contractu innominato causam facit. In mutuo res datur fungibilis, non ut res detur, sed ut alia res ejusdem generis restituatur.

V. *Ad ejusd. l. §. 4. & 5.]* Fidei humanæ nihil magis congruum est, quam quæ placuerunt custodiri. *l. 1. D. h. t.* grave est fidem fallere. *l. 1. in pr. D. de Constit. pecun.* neque tamen, si conventio placiti sine steterit, ex nudo pacto actio jure nostro nascitur. *l. 27. C. de Locat. conduct. l. 10. C. h. t.* sed exceptio datur. *h. §. 5.* Neque jure Canonico tale pactum producit actionem, quod quidem judicat, pacta servanda, pacta custodienda, studiose agendum esse, ut ea quæ promittuntur, opere impleantur. *c. 1. & 3. X. h. t.*
sed

ed legibus convenienter & juxta. *d. l. 7. §. 7. b.*
quia jus Canonicum, quando juri Civ. non est
pertè contrarium, inde interpretationem reci-
pit. *c. 1. & 2. X. de Oper. nov. nuntiat.* Nuda ta-
men pollicitatione seu pactione, (ajunt Impp. in
5. C. de Contrah. stipul.) ad præstanda ea, quæ
sunt promissa, urgeri quenquam non semper jura
permittunt. *Non semper*, pacta enim quædam
etiam nuda sunt obligatoria, veluti legitima,
nem quæ in continenti & ingressu συγχρόνως τῇ
υσάσει, τῷ συναλλάγματι & bonâ fide. Contra-
ctibus adjiciuntur, quæ partem faciunt contra-
ctus, legem dant contractui, eique insunt. *b. §.*
l. 13. C. b. t. Atque hoc casu non datur nova
actio præscriptis verbis, *arg. l. 1. & seqq. D. de*
Præscript. verb. Sed actionem ex contractu de-
cendentem formant, eorumque nomine actio
principalis contractus datur. *l. 69. D. de Con-*
trah. empt. l. 6. §. 1. D. de A. E. Si tamen dubite-
ur, an principali actioni sit locus, veluti si pa-
ctum tendat ad dissolutionem contractus, da-
tur actio præscriptis verbis. *l. 12. D. de Præscript.*
verb. cum qua etiam conjungitur actio principa-
lis contractus in *l. 2. C. de Pact. int. empt.* cujus
etiam solius in casibus dubiis sæpe fit mentio, ut
in *l. 4. D. de L. Commissor. l. 16. D. de Ind. addict.* An
pacta adjecta insint contractibus stricti juris,
licam infr. *ad l. 40. D. de R. C.* Recessit hæc dispu-
tatio subtilis ab usu hodierno, quo quævis pacta
deliberato animo inita ad agendum sunt efficacia.

VI. *Ad §. 14.*] De furto pacisci lex permittit. *h. §. si quis precibus impetraverit, ne secum furti ageretur alioqui cum pretio quancuncque pactus est, notatur infamiâ. l. 6. §. 3. D. de His qui not. infam.* Crimen confiteri intelligitur, qui ita, maximè cum res deducta est in iudiciu, paciscitur. *l. 4. §. fin. & l. seq. D. eod. quò ref. §. 2. Inst. de Pæn. tem. litig.* Neque tamen Transactiones, quæ non celebrantur gratis, *l. 38. C. de Transact.* de privatis delictis planè sunt prohibita. *l. 7. D. de Condict. furtiv. l. 54. §. fin. & l. 56. §. 4. D. de Furt. l. 13. C. eod.* De criminibus quoque publicis non capitalibus qui transigit, incidit in accusationem falsi. *l. 18. C. de Transact.* tenetur quoque concussionis, qui ob accusandum vel non accusandum pecuniam accipit. *l. 1. & 2. D. de Concuss.* quo sensu interdictum est sordidis Concussionibus, non autem Transactionibus. *l. 1. §. 3. D. de Calumniat.* quando est causa sanguinis. *l. fin. D. de Prævaricat. Capitalis l. 18. C. de Transact.* ignoscendum enim iura censuerunt ei, qui ita sanguinem suum qualiter qualiter redemptum voluit. *l. 1. D. de Bon. eor. qui ant. sent.* Sed hæc pactio non præjudicat Magistratibus aut aliis privatis, quo minus hi eundem reum criminis peragere, illi ex officio contra delinquentem procedere & inquisitionem instituere possint, *arg. l. 51. D. Ad l. Aquil. junct. l. 38. D. h. t. l. pen. D. de Re jud.* Moribus publica criminum accusatio publicis personis committi solet.

VII. *Ad*

VII. *Ad §. pen.]* Licet exonerare bona viventis, pactio filii inita cum creditoribus patris, fortè ob spem paternæ hereditatis, ei prodest, ut per doli exceptionem liberetur. *h. §. sed bona vivi parentis donationibus aut aliis alienationum generibus onerare nequit. l. 29. §. fin. D. de Donat. l. 4. C. Si res alien. pign. l. 3. C. de Patr. potest.* Omnis conventio de hereditate hominis viventis & certi est prohibita *l. 4. C. de inutil. stipul. l. 1. & seq. §. 1. in fin. D. de Her. vend.* Ibi tamen hæc vox *Maximè* significat ita demum, ut & in *l. 9. D. de usucap.* Neque pœna in contrarium promissa peti potest. *l. 61. D. de V. O.* Neque sustinetur pactum dotale *ἰσομοιρίας*, æqualis successionis. *l. 15. C. h. t.* sed inter milites iure singulari receptum est, ut pacta reciproca *περὶ ἀλλήλοκληρονομίας* valeant. *l. 19. C. eod.* Inter paganos quoque si ille, de cuius hereditate igitur, consentiat, & in illo consensu usque ad extremum vitæ spiritum perseveret, conventio subsistit. *l. ult. C. h. t.* Conventio item generatim accepta de hereditate obventura, nullius hominis designatâ hereditate, sustinetur, veluti, si inter socios convenerit, ut, si qua iusta hereditas alterutri socio obvenerit, ea sit communis. *l. 3. §. 2. D. Pro soc.* Moribus multarum gentium frequentissimè succeditur ex pactis antenuptialibus: In Frisia hic strictissimè servatur. Jus civile Roman. & pactum æqualis successionis improbatur. Idem judicarunt Ultrajectini.

VIII. *Ad §. fin. & l. 8. & 10.*] Non nocet creditoribus hereditariis conventio heredis etiam qui pactus est, ut æs alienum solvat emptori hereditatis. *l. 2. C. de Hered. vel act. vena* Neque, si major pars creditorum de remissione debitori facienda convenerit, hæc conventio re liquis nocet. *l. 25. C. h. t. l. 74. D. de R. I. Add l. 39. D. de N. G.* Excipitur heres alicujus ob ærati debitoris, qui si antequam adire velit hereditatem, cum omnibus creditoribus vel major eorum parte paciscatur, ut minus solvatur, conventio est valida. *h. l. 7. §. 17.* nocebitque etiam iis, qui pacti non sunt; prætor, si dissentiant, sequetur majoris partis voluntatem. *h. §. fin.* Major autem pars æstimabitur 1. ex debiti quantitate. 2. ex personarum numero. 3. dignitate, & si omnia tandem in unam æqualitatem concurrant, humanior sententia à prætore est eligenda. *h. l. 8.* Quod ita majori parti creditorum præsentium placuit, creditores absentes legitimè & tempestivè citati, sequi tenentur, idque nocet absentibus creditoribus etiam privilegiariis veluti qui inter chirographarios creditores privilegium *πρωτοπρεξίας* habent, qualis est fisci in his casibus, in quibus non habet hypothecam sed tantum privilegium personale. *h. l. 10.* quo contingit, quando in privati locum successit cujus jure uti debet. *l. 6. D. de Iur. fisc.* Sed & pænarum fiscalium petitio postponitur creditoribus rei condemnati. *l. 17. D. cod. l. un. C. Pæ.*
fisc

fiscal. credit. præf. in quibus etiam causis, si dubiæ sint, contra fiscum respondetur. *l. 10. D. de iur. fisc.* At in contractibus fiscus semper habet ius pignoris, nec indiget speciali conventionione. *l. 46. §. 3. D. eod. l. 2. C. In quib. caus. pign. tac. contrah.* Cæterum illa pactio nocebit creditoribus absentibus privilegiariis duntaxat quod ad partem debiti, non in privilegio, *arg. l. 58. §. 1. vers. sed cum propones. D. Mandat.* Neque etiam creditoribus, qui habent hypothecam, vel fideiussorem vel mandatorem, reliquorum pactio nocebit. *h. l. 10. d. l. 58. §. 1.* Moribus ne quidem pactio creditorum partem debiti remittentium reliquis, sive præsentibus sive absentibus, præjudicat.

I X. *Adej. l. 10. §. 1.]* Si pacto non petendo sit subjecta stipulatio pœnæ, utraque via & exceptionis pacti, & actionis ex stipulatu uti licet, prout elegerit qui stipulatus est, sed si ex stipulatu egerit, exceptio pacti ei denegabitur, & vice versa. *h. l. est* equidem pœna commissa etiam post propositam exceptionem *l. 122. §. fin. D. de V. O.* Sed agenti iterum objicietur exceptio doli vel in factum, vel acceptam facere pœnæ obligationem debet *l. 12. §. 2. D. de Pact. dotal.* Interdum tamen & pœnam præstare promissor cogitur, quando eam, si contra placitum fecerit, rato manente pacto stipulanti promisit. *l. pen. D. de Transact.* Add. casum *l. pen. C. eod.* An stipulatione pœnali obligatio principalis

palis novetur, habebitis *ad l. 44. §. fin. D. de O. & A.*

X. *Ad l. 13. §. 1. & l. 16.]* Qui constituitur procurator in rem suam, veluti cui est vendita hereditas ex cessione ista, etiam citra mandatum ex rescripto D. Pii utiles actiones suo nomine habet *h. l. 16.* quod postea ex interpretatione Jctorum & Impp. ad similes casus porrectum est. *l. 1. 2. C. de O. & A. l. 7. & l. seq. C. de Hered. vend. l. 18. C. de Legat. l. 33. C. de Donat.* Si cessioni mandatum accedat, præter utilem actionem, etiam directæ actionis exercitium in cessionarium transit, seu directam actionem ex persona & mandato cedentis exercet procurator in rem suam, *d. l. 1. l. 9. C. de Procurat. l. ult. C. si fisc. vel privat.* atque venditor præfertur. *l. 55. D. de Procurat.* Pactum conventum initum inter emptorem hereditatis & debitorem hereditarium servandum est, quia loco domini habetur *h. §. 1.* venditori nocet, eique directâ actione, quæ penes eum mansit, agenti objicitur exceptio doli mali. *h. l. 16.* concessa enim fuit cessionario potestas quovis modo liberandi debitoris, *arg. l. 49. D. de Solut.* Diversum statuitur in venditione rei hereditariæ, cui, cum de evictione teneatur, rei judicatæ exceptio, quæ emptori obstabat, nocere non debet. *l. 9. §. fin. D. de Except. rei judic.* hereditatis autem vel actionis venditor evictionis nomine non obligatur. *l. 2. 10. 11. & 12. D. de Hered. vel act. vend.* si tamen venditor here-

hereditatis, emptori mandatis actionibus, cum
debitore hereditario, qui venditam hereditatem
se ignorabat, transegerit, posteaque emptor
debitum exigere velit, debitor exceptionem
transacti negotii habet. *l. fin. D. de Transact.*
Planè si possessor alienæ hereditatis cum credito-
ribus hereditariis paciscatur, hæc pactio uti nec
nocet, sic nec prodest vero heredi. *l. 17. §. pen.*
D. h. t. Aliud est in constituto. *l. 22. D. de Con-*
lit. pecun.

XI. *Ad l. 17. §. 2.]* Pignus quod contrahi-
tur nudâ conventionem. *l. 1. D. de Pignor. act.*
propriè hypothecæ appellatione continetur. *§.*
7. Inst. de Action. & de hoc pignore jure honora-
tio nascitur pacto actio, quæ tollitur per exce-
ptionem, quando paciscor ne petam. *h. §.* quod
de pactione super debito principali interposita
intelligendum est, sed si de hypotheca dissolven-
da quærat, eam ipso jure nudo pacto contrario
tollī asserimus, *arg. l. 80. D. de Solut.* Obligatio
pignoris consensu & contrahitur & dissolvitur.
l. 2. C. de Remiss. pignor. Add. l. 23. C. de Pignor.
Exceptio autem ista pacti etiam dabitur tertio
possessori ad elidendam actionem hypotheca-
riam contra se institutam licet debitor pacto
personali sit liberatus, *ne à sua persona petatur,*
arg. l. 5. in pr. D. Quib. mod. pign. solv. Quod
pronuntiando secutus est Senatus Frisæ.

XII. *Ad ejusd. l. §. 4. l. 21. §. 2. & l. 33.]* Si
quis paciscatur, ne à se neve à filio petatur, hujus
E s pacti

pacti exceptio directa filio non datur etiam si patri postea extiterit heres *h. §. 4.* (quomodo hi qui in nostra potestate sint, paciscendo prodesse non possumus) sed exceptio doli ei proderit. *h. §. 2.* Ita sonant apices juris, quamvis in effectu nihil intersit, utrum filius pacti an doli exceptionem habeat, sed exceptio doli est subsidiaria exceptionis pacti conventi de non petendo. *l. 10. §. 2. D. h. t.* Si tamen pater filio, ut heredi futuro paciscatur, quod tunc facere videtur, cum super ea obligatione paciscitur, ex qua filius non nisi ut heres conveniri potest, exceptio pacti filio conceditur; etiam uni tantum ex heredibus providere licet. *h. l. 33. l. 10. D. de Pact. dotal.* Aliud unum ex heredibus in obligationibus, quæ iuris sunt, ultra portionem hereditariam onerare non est concessum. *l. 56. §. 1. D. de V. O.* quia obligatio, quæ cæpit in defunctum, ipso jure ex lege *12. tabb.* in portiones hereditarias inter heredes divisa est. *l. 6. C. Fam. erisc. l. 2. C. de Hered. act.* Jura igitur magis favent liberationi quam obligationi. *l. 47. D. de O. & A.*

XIII. *Ad l. 23.]* Jusjurandum in rem à fidejussore exactum proficit reo. *l. 28. §. 1. D. de Iur. rejur.* Sed fidejussoris conventio nihil prodest reo. *h. l.* Neque pactum contentum de non petendo cum uno ex fidejussoribus initum confidejussoribus prodest. *eâd. l.* neque etiam talis pactio nocere debet, ne contra *l. 71. §. pen. D. de Fidejussor.* pactum creditoris tollat beneficium

alie

alienum. *l. 74. D. de R. I.* Si igitur creditor quosdam ex fidejussoribus gratis vel saltem parte aliquâ debiti acceptâ liberaverit, atque ita ipse vitio & culpa contigerit, quo minus fidejussori, quem convenit, in effectu actiones cedere possit, nihilominus exceptione cedendarum actionum ab eo removendus est, quod expressè dispositum in mandatore *l. 95. §. pen. D. de Solut.* haud ineleganter ad fidejussorem porrigitur, adeoque in *l. 15. §. ult. D. de Fidejussor.* hæc verba nullâ exceptione submoveris cum aliquo temperamento sunt accipienda. Placuit ista sententia Senatui Sabaudia.

XIV. *Ad l. 27. in pr.]* Si unus ex argentariis fociis cum debitore pactus sit, hæc pactio non nocet alteri. *h. pr.* ubi in fine additur, idem in duobus reis stipulandi dicendum esse; Quæ tamen clausula non incommodè pacto de non petendo applicatur, juxta *l. 15. D. h. t.* Certè ad novationem extendenda non est; unum enim ex correis credendi posse novatione debitorem ab altero liberare, quando id specialiter agit, asserit Venulejus in *l. 31. §. 1. D. de Novat.* Unde patet obiter, etiam in Pandect. reperiri casus, quibus novatio non aliter processit, quam si expresse de ea conventum fuerit. *Add. l. 29. D. eod. l. 18. circ. fin. D. de V. O.*

XV. *Ad §. 2. & ad l. ult.]* Naturalis obligatio justo pacto ipso jure tollitur, seu eodem illo ipso jure, ex quo suam substantiam sortitur. *l. 95. §. 4. D.*

§. 4. *D. de Solut.* Ubi autem obligatio naturalis adjuncta est à jure civili, pacto non tollitur ipso jure, sed per exceptionem. §. 3. *Inst. de Except.* Et si pactus, ne peteret, postea convenit, ut peteret, prius pactum per posterius non tollitur ipso jure, sed replicatione exceptio elidetur: Eâdem ratione contingit, ne fidejussoribus prius pactum proffit, verba sunt *h. §. 2.* Uti ad exemplum principalis debitoris non liberentur ipso jure, sed deînum proposita exceptione, & quando post pactum liberatorium consentiunt de novo, ut iterum peti liceat, eadem ratione exceptio pacti replicatione elidatur, aliàs semel acquisita fidejussori pacti exceptio, ulterius ei invito extorqueri non potest. *h. l. ult.*

XVI. *Ad §. 6. & 7.*] In obligationibus alternatis vel alternativis, quando disjunctivo modo duæ res promittuntur, electio tribuitur debitori. *l. 10. in fin. D. de I. D. §. 33. Inst. de Action.* Uti autem in hac obligatione, petitione, seu actione & exactione, solutione & acceptilatione unius rei tota obligatio solvitur, ita pacto convento de una repetenda interposito, tota obligatio submovetur. *h. §. 6.* Sed si una pars stipulationis alternativæ sit sublata, quæ superest manebit in obligatione. *l. 8. §. 8. D. de Fidejuss.* Idem est si dominium unius rei sibi acquisiverit stipulator. *l. 16. D. de V. O.* Vel, si Stichum aut decem sub conditione stipulatus, decem aut Stichum acceptum fecerit, & Stichus pendente conditione dece

cefferit, decem in obligatione manebunt *l. 3. §. 6. D. de Acceptilat.* Obtinet tamen in ventilatione alternativa, ut si venditor sit pactus, ne alterutrius emptio maneat, obligatio duntaxat jus rei nomine resolvatur. *l. 4. D. de Rescind. vendit.* Qui generaliter hominem promisit, similis est ei, qui alternativè hominem aut Stichum debet. *l. 32. in fin. D. de Condit. indeb.* Unde & ibi regulariter, si sit pactum interpositum le non petendo Stichum, id actum videtur, ne quid omnino petatur, quemadmodum etiam acceptatione unius rei obligatio tota solvitur. *l. 13. §. 4. D. de Acceptilat.* Aliud obtinebit, quando in generali obligatione electio tributa est creditori, quod supponitur in *h. §. 8.*

XVII. *Ad §. 8.]* Si convenerit, ne fundum petam, & usumfructum petam, exceptio pacti conventi obstabit. *h. §.* fundus igitur hinc accipitur pro plena proprietate. *l. 19. D. de Vsufr. leg.* aliàs in petitione fundi ususfructus servitutis locum obtinet. *§. 9. Inst. de Legat.* Nec est domini pars. *l. 25. D. de V. S.* Quomodo item in ædificio, quod alibi distinguitur à rebus singulis. *l. 7. §. 2. D. de Except. rei jud. l. 23. D. de Vsufr. cap. l. 30. D. de A. D.* Qui convenit ne ædificium petat & si eo dissoluto singulas res petere velit, ei nocet exceptio pacti. *h. §.* An & quando acceptilatio inutilis vim pacti habeat, explicabitur in *l. 8. de Acceptilat.*

XVIII. *Ad l. 28. & 31.]* Quæ pacta sunt con-

contraria bonis moribus, quæ turpem causam continent, non valent, veluti ne dolus futurus in contractibus præstetur. *l. 23. vers. excepto eo. D. de R. I.* Sed valet conventio, ne agatur judicio depositi, in quod dolus venit, *d. l. 27. §. 3. D. h. t.* expressa nocent, non expressa non nocent. *l. 195. D. de R. I.* Dolus autem præteritus pacto rectè remittitur, veluti ne incensarum ædium, furti, injuriarum agatur. *d. l. 27. §. 4. l. 4. C. de Transact.* Generaliter autem, quoties pactum à jure communi remotum est, quod est contra juris civilis regulas, servari non oportet. *l. 7. §. 16. l. 28. D. h. t.* Ita nec ex prætorio nec solenni jure privatorum conventionem quicquam immutandum est. *l. 27. D. de R. I.* modo causa, quæ ad edictum prætoris pertinet, concernat publicam læsionem; Jus publicum privatorum pactis mutari non potest. *l. 38. D. h. t.* De iis verò, quæ respiciunt rem familiarem pacisci licet. *l. 7. §. 14. D. de Pact.* Unde contra edictum Ædilium curulium pacisci lex permittit. *h. l.* Puta, ne redhibitoria, & æstimatoria seu quanti minoris agatur, remittentibus actiones suas non est dandus regressus ad eas, *l. 14. §. pen. D. de Ædil. edict.* Quod longè aliud est, quam pacisci contra edictum, vitium morbumve pronuntiari jubens. *l. 1. §. 1. & 38. D. eod.* Imò licet causa concernat rem familiarem, si tamen offendantur regulæ juris & leges prohibentes, pactio improbat, uti in *l. 35. D. Pro soc.*

XIX. *Ad l. 35.*] Si post factam transactionem inveniatur codicilli, ex quibus fideicommissum relictum esse constat, non obstante transactione fideicommissum petere licet. *l. 3. §. 1. de Transact.* Quod exegit specialis favor ultimæ voluntatis propter *l. 6. D. eod.* Verum aliàs sub prætextu instrumenti post reperti transactione bona fide inita non rescinditur *l. 19. C. de Transact.* Secus est, si dolus malus interveniat, veluti si unus ex fratribus transigentibus pecuniam autiam subtraxerit, cujus nulla mentio instrumenti divisionis continebatur, quo casu exceptio transactionis replicatione doli eliditur. *h. l. nisi constet judici, aliunde fratres de fideicommissio quoque inter se transegisse, quo referri solet l. 2. §. fin. D. de V. O.*

XX. *Ad l. 39.*] Quoties versamur in dubio, contentia ea est accipienda, quæ rei gerendæ est potior. *l. 67. D. de R. I.* quæ est verisimilior. *l. 4. D. eal. 13. D. Qui pot. in pign. l. 29. D. Locat. 113. §. 1. D. de V. O.* Quod si autem non appareat, quod actum est, id sequemur, quod in regione, in qua actum est, frequentatur, aut τὸ ὤς τὸ πλεῖστον γινόμενον, quod plerumque fieri solet. *l. 34. & d. l. 114. D. de R. I.* Exempla occurrunt passim, ut in *l. 31. §. 20. D. de Edil. lict. l. 9. D. de Probat.* Si denique de more regionis non constet, ad minimum summa redigenda est. *l. 9. D. eod.* atque ita pactio obscura, vel ambigua nocebit venditori, in cujus potestate fuit legem

80 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

legem contractus apertius conscribere. *h. l. l. 33. D. de Contrah. empt. l. 172. D. de R. I.* Idem tamen servandum est in emptore, ut & contractum, si legem contractus dixerit obscuram, interpretatio fieri debeat. *l. 34. D. de Contr. empt. Ubi emptor dixerat Stichum accessurum, add. l. 60. D. eod.* Ubi emptor adjecerat dolia accessura venditioni. Quæ etiam distinctio observatur in locatione, & modò interpretatio fit adversus locatorem, modò adversus conductorem. *h. l. d. l. 29. D. Locat.* Idem est in stipulatione. *l. 38. §. 18. & l. 106. D. de V. O. junct. l. 99. & l. 110. §. 1. D. eod.* In judiciis autem si quis intentione ambigua vel oratione usus sit, id quod actori utilius est, accipitur. *l. 66. D. de Iudic. l. 83. §. 1. D. de V. O.*

XXI. *Ad l. 40.*] Pacta in rem omnibus profunt, quorum obligationem dissolutam esse, ejus, qui paciscebatur interfuit. *l. 21. §. ult. D. h. t.* Pacta autem personalia ad alium non pertinent, ne quidem ad heredem. *l. 25. §. 1. D. h. t.* Utrum autem in rem, an in personam pactum factum sit, non minus ex verbis, quam ex mente convenientium æstimandum est. *l. 7. §. 8. D. eod.* Tale pactum, *profiteor te non teneri*, non est personale, sed in rem & generale, adeoque non tantum paciscenti, sed etiam heredibus ejus liberationem parit. *h. l.* Persona pacto inseritur, non ut personale fiat, sed ut denotetur, cum quo pactum initum est. *Ad §. 8.* Sed his literis, *profiteor*

EXERCITAT. III. 81

eor te mihi pecuniam solvisse, non aliter liberatio contingit, quam si pecunia soluta sit. *l. 19. §. 4. de Acceptilat.* si nulla solutio intervenerit, talis apocha non nocebit creditori, modo exceptionem non solutæ pecuniæ intra triginta dies proposuerit, elapso hoc tempore non augetur, ut & jusjurandum delatum licite recusetur. *l. 14. §. 2. & 3. C. de Non num. pec.* Sic cen-
sit Senatus Frisiæ. Quid si post memoratum
datum creditor velit probare pecuniam sibi
non fuisse numeratam? Nihil muto. *arg. d. §. 2.*
seq. uti nec post biennium audiendus est debi-
tor, qui chirographo fatetur pecuniam sibi esse
numeratam, licet probare velit. *d. l. 14. in pr.*
de quæ infra dicuntur *ad l. 30. de Reb. cred.*

XXII. *Ad l. 46.*] Uti testamento non po-
tuit prohibere testator Falcidiam, ita nec heres
a vo testatore conventionem jure adstringitur, ne
satur Falcidia. *l. 15. §. 1. D. Ad l. Falcid.* Prius
correctum est per *Nov. 1. c. 2.* An & posterius
mutatum est, ut etiam pacto vel stipulatione Fal-
cidia remitti possit? Non existimo, *arg. l. 32. §.*
n. C. de Appellat. Licet quidem juris sui perse-
cutionem, vel spem futuræ perceptionis deterio-
rem constituere: Verum hoc accipiendum est
e jure jam nobis quæsito, vel ita oblato, ut tan-
tum conditione vel die differatur, veluti, si lega-
rius heredi cautionem legatorum remisit. *h. l.*
non etiam de spe inani & mere imaginaria, quam
habet heres ante mortem testatoris, cujus vo-

F luntas

luntas usque ad vitæ supremum exitum est ambulatoria. *l. 4. D. de Adim. legat.* Post mortem igitur testatoris pacto vel stipulatione quartam Falcidiam remittere heres potest *h. l. l. pen. C. h. t.*

XXIII. *Ad l. 53.*] Sumptus quidem prorogare litiganti honestum est. *h. l. & licet Advocatis vel Procuratoribus* (quorum officia in plerisque Curiis conjunguntur) salarii nomine pacisci, modo ne egrediantur licitam quantitatem, quæ est pro singulis causis usque ad centum aureos. *l. 1. §. 12. D. de Extraord. cognit. & quæ togatis seu patronis causarum honoraria præstantur, appellantur συνηγορικά.* At pactum, quo convenit, ut Advocatus pro salario certam partem ejus pecuniæ, quæ adjudicata fuerit, vel majorem aliquam summam in eventum litis suscipiat, de jure improbatum est. *h. l. dicitur hæc pactio deprædatio in l. 5. C. de Postul. ab aliis pactio practica, mos piraticus, add. l. 7. D. Mandat. l. 20. C. eod. l. 15. C. de Procurat.* Imo si Advocati vel Procuratores sub nomine honorariorum ex ipsis negotiis, quæ tuenda susceperunt, emolumenta sibi certæ partis poscere tentaverunt, ab hac professione penitus arcebuntur. *d. l. 5. & seq. §. 2. Consentiant mores hodierni. Reform. Velav. tit. 16. §. 13. LL. Transisulan. p. 1. tit. 2. §. 15. Ultraject. tit. 2. §. 5.* Sed magno malo contrarium usurpant forensia quædam pecora & vultures togati.

XXIV. *Ad*

XXIV. *Ad l. pen.*] Non valet pactio inter
 norum prædiorum dominos, quorum alter ab
 tero nihil accepit, ne prædium invito vicino
 alienetur. *b. l.* Sed si traditioni, vel contractui
 pactum adjiciatur, ne res alienetur, alienatio est
 prohibita. *l. fin. C. de Reb. alien. non alien.* Ita
 recte paciscitur donator, ne donatarius rem do-
 natam alienet. *l. 135. §. 3. D. de V. O. l. 3. C. de
 Condict. ob caus. dat.* De creditore, qui jus in re
 tenuit, minus dubitatur, quin, si paciscatur, ne
 debitor pignus vel hypothecam vendat, con-
 ventio sit valida, & venditio nulla. *l. 7. §. fin. D.
 Distract. pignor.* Neque tantum pacto potest
 coerceri libertas alienandi, sed & eandem legem
 testamento suo recte adjicit testator. *d. l. fin.*
 Verum hîc necesse est, ut prohibitio alienationis
 sit alicujus respectu, uti liberorum, postero-
 rum, heredum, alioqui si non exprimatur causa,
 et persona, nullius momenti est, quia nudum
 præceptum existimatur, & consilium tantum, si
 non inveniatur persona, cujus respectu id à testa-
 tore dispositum est, *l. 114. §. 14. D. de Legat. I.*
 Contra conventionem res alienetur, agitur
 contra alienantem conditione ob causam dato-
 rum. *l. 3. C. de Condict. caus. dat.* Contra testa-
 toris autem prohibitionem res alienata repeti-
 tur actione in rem. *l. ult. §. 3. C. Commun. de Le-
 g.* Non igitur est idem effectus utriusque pro-
 hibitionis, cujus sit mentio in *d. l. fin. C. de Reb.
 alien. non alien.* Moribus quoque hodiernis, si in

F 2

testa-

testamento alienatio prohibeatur, domini translatio impeditur: Eadem est ratio, si in traditione legitima venditor hanc legem contractui apponat.

DE TRANSACTIONIBUS.

XXV. *Ad l. 1. & 7.*] Pactum, quatenus opponitur transactioni, est gratuitum, & fit plerumque de re certa, & indubitata, at transactio semper fit aliquo dato, retento, aut promisso, nunquam gratis. *l. 38. C. de Transact.* Qui transigit quasi de re dubia & lite incerta, neque finita (de qua lis jam est aut moveri potest. *l. 2. C. d. t.*) transigit: Imò, quamvis lis nec moveatur, nec metuatur, si tamen alia ratione res sit dubia, transactio valet, quomodo spes fideicommissi propter incertum conditionis modico præsenti accepto remittitur. *l. 11. C. h. t. l. 1. C. de Pact.* Add. *l. 8. §. 23. D. h. t.* Post rem judicatam igitur, quæ finem controversiæ imponit, *l. 1. D. de Rejud.* neque appellationis vel in integrum restitutionis solemnitate suspensa est, frustra transigitur. *l. 32. C. eod. l. 23. §. 1. D. de Condict. indeb.* Post rem judicatam (verba sunt Pauli. *Sentent. tit. 1. §. ult.*) pactum nisi donationis causa interponatur, servari non oportet. Sed re judicata pro sententia quandoque accipitur, ut in *h. l. 7. Add. l. 11. D. eod.*

XXVI. *Ad l. 3. in pr.*] Transactio tantum operatur inter ipsas personas transigentes, alii

no

non obest, res inter alios inita aliis non præjudi-
cat. *l. pen. D. de Rejud.* quare, non obstante trans-
actione inita inter scriptum heredem & legiti-
mum, veluti defuncti matrem, legatarii, quo-
rum jus totum ex testamento & testatoris dispo-
sitione pendet, contra scriptum heredem actio-
nes salvas habent. *h. l. & si res sit transactione
decisa, testamentum tamen in suo jure manet. l.
9. §. 2. D. de Inoff. testam.* alia est ratio credito-
rum hereditariorum, qui interposita transactio-
ne inter scriptum & legitimum heredem pro par-
te hereditatis, quam uterque in transactione ex-
pressit, utilibus actionibus contra legitimum he-
redem rectè experiuntur. *l. 14. D. de Trans-*
action.

XXVII. *Ad l. 6.]* Ne suprema hominum
iudicia circumveniantur, atque testamenta oc-
cultentur, placuit, de iis controversiis, quæ ex
testamento proficiscuntur, non aliter transactio-
nem valere, quam inspectis cognitisque verbis
testamenti. *h. l. l. 1. §. 1. D. Testam. quemadm. ap-
p. quæ etiam inspiciendi copia data fuit in l. 12. D.
de Transact.* Idem supponendum est in casu *l. 78.
fin. D. Ad SC. Trebell.* Illud judicando appro-
bavit Senatus Frisiæ. Neque renunciatio inspe-
ctionis transactionem confirmabit, etsi juramen-
tum accesserit, *arg. l. 5. C. de Legg.* Cæterum
hec inspectionis necessitas restringenda est ad
testamentum scriptum; de testamento nuncupa-
tivo, in quo de testamenti tenore transigentes

edocti sunt, aliud statuendum est, *arg. dd. text.* nisi testamentum nuncupativum probationis causa in scripturam sit redactum, quo casu idem sentiendum, quod de scripto testamento, si de dispositione testatoris non constet transigentibus. Quod autem hic singulariter asseritur de transactionibus, id ad pactiones gratuitas temere porrigi non debet: Si tamen transigentes verba testamenti scivisse probentur, etiamsi tempore transactionis lecta non fuerint, transactio ideo non annullabitur, quod placuit Senatui Sabaudia.

XXVIII. *Ad l. 8. pr.]* Ne legatarii modico praesenti contenti facile transigant, & contra quam testator voluerit egeant, de alimentis futuris ultima voluntate relictis non aliter transigere possunt, quam si praetor de causa transactionis cognoscat, atque ei suam auctoritatem accommodet & inquirat, transactio permittenda sit nec ne, quod aestinabit ex tribus, causa, transigendi modo & personis transigentium. *h. l. in pr. & §. 8.* Neque hic transactio sine decreto praetoris facta jurejurando confirmabitur. *arg. d. l. 5. C. de LL.* Potestas ista arbitrandi an & quando transactio super alimentis testamento relictis admitti debeat primò Oratione D. Marci. *h. l. in pr.* dein SCto *d. l. 23. §. 2. D. de Condict. indeb.* conceditur praetori non vi ordinariae jurisdictionis, sed extraordinariae, & ejus, quae specialiter tribuitur, ideo mandari nequit. *h. §. 18. junct. l. 1. in pr. D.*

de

de Offic. ej. cui mand. De alimentis præteritis transigere licet *l. 8. C. de Transaction.* Similiter de alimentis, quæ non mortis causa donata sunt, sine prætore auctore transigitur. *h. l. §. 2. in fin.* Controversa est quæstio, an de alimentis testamento relictis donationis causa pacisci liceat? Affirm. *arg. h. l. l. 8. in pr. & l. 14. D. de LL. l. 21. C. Mandat.* Qui transigit de alimentis, non videtur transigisse de habitatione aut de vestiario. *h. §.* At cui legata sunt alimenta, ei & habitatio & cibaria & vestitus debentur. *l. 6. D. de Alim. leg. ultimas defunctorum voluntates plenius interpretamur. l. 12. D. de R. I.* Senatus Parisiensis in transactione super alimentis nullo casu exigit cognitionem prætoris, neque moribus nostris in eadem transactione prætoris decretum præcedens requiri video.

XXIX. *Ad l. 10.]* Pater de bonis filiorum, quos in potestate non habet transigens minime eis obest. *h. l.* De filios. quod ad bonacastrensia vel quasi castrensia idem iudicium est, *arg. l. 18. §. 3. D. de Castrens. pecul. junct. l. 2. D. de SC. Macedon.* At pater transigere non prohibetur de peculio profectitio: eadem est ratio peculii adventitii, in quo pater & usumfructum & legitimam adinistrationem habet. *l. ult. C. de Bon. quæ lib.* dum tamen, ne usumfructum lædere videatur, si filius sit justæ ætatis, uti in agendo, sic & in transigendo filii consensum desideret. *d. l. ult. §. 3.* Moribus hodiernis patri non competit

ususfructus in bonis filii adventitiis, adeoque transigendi jus ei non conceditur, si filius sit legitimæ ætatis; Vasallus, qui usumfructum feudi habet, sive agat, sive conveniatur, etiam inconsulto domino directo potestatem transigendi habet, dummodo illa transactio fiat bonâ fide, & sine collusione. *c. un. de Controvers. int. vassall. & dom. c. un. §. 5. vers. Si vassallus de beneficio. Si de feud. defunct. controv.* Hanc transactionem multi negant valere, si propterea prædium feudale, quod possidet vasallus, licet aliquo vicissim accepto, transferatur. Ego vero *ad. textuum generalitati insisto*, donec ista glossa probata fuerit.

XXX. *Ad l. 15.]* Quæ transactio datione vel remissione litis ab una parte complementum accepit, parit actionem utilem, quæ præscriptis verbis rem gestam demonstrat; vel si stipulatio conventioni subdita est, agetur ex stipulatu. *l. 6. & 33. C. de Transact. ex placito transactionis actio non oritur l. 28. C. eod. ideoque consultum esse monet IC. pœnalem subungere stipulationem, quia rescisso forte pacto agi ex stipulatu potest ad pœnam consequendam. h. l. de qua pœnali stipulatione aliquid dixi supr. ad l. 10. §. 1. de Pact. Moribus hodiernis transactionis placitum tam actionem quam exceptionem producit. Reus autem actorem, qui post interpositam transactionem ex veteri obligatione agit, exceptione transactionis repellit. l. 17. C. h. t.*

h. t. modo ipse transactionem impleverit; aliàs exceptio replicatione doli elidetur *d. l. 28. C. h. t.* Sed in effectu pristina actio contra reum resuscitatur, si is placito transactionis stare nolit, & actio pristina tantum sit remissa pacto nudo, quod priorem actionem ipso jure tollere nequit. *l. 27. §. 2. D. de Pact.* Nam si stipulatio Aquiliana intervenerit, actor priori actione, quæ per stipulationem fuit extincta, experiri non potest. *l. 15. C. h. t.*

EXERCITATIO QUARTA RESPONDENTE

THEODORO DOORNENBUS, *Zutphanienſi.*

DE POSTULANDO.

I. **A**d *l. 1. §. 3.*] Minor annis 25. pro se legitimam personam standi in judicio non habet. *l. 2. C. Qui legit. pers. stand.* Atque ideo Senatus Frisiæ definivit, minorem annis 25. ne quidem in causa matrimoniali, licet à Canonistis pro spiritali habeatur, habere legitimam personam standi in judicio. Annis septendecim minores postulare & officio Advocati fungi nequeunt. *h. §. 3.* ubi pro *excusavit* quidam vult legi *excuriavit*, quia qui non prohibentur, excusantur ex certis causis, non etiam qui prohibentur omnino. Quæ correctio meritò suspecta est,

F 5 quia

quia excusari à tutela etiam dicuntur illi, qui ne quidem volentes admittuntur. *l. 20. D. de Excusat. l. un. C. Qui morb. §. pen. Inst. de Excusat.* Qui autem compleverunt annum septimum decimum & octavum decimum inchoaverunt, Advocati munere in judicio fungi possunt. *h. l. quomodo annis 25. minores ad munus Advocati promoti Doctores aut Licentiati in supremis Curiis quotidie admittuntur. Eadem est ratio Procuratoris. l. 13. D. de Manum. vindict. §. 5. Inst. Quib. ex caus. manumitt. non lic.* quæ in hac materia est ætas legitima, de qua in *l. 12. C. de Procurat.* licet alibi ætas legitima 25. annorum curriculum compleatur. *l. fin. C. de His qui ven. atat.* Si tamen minor nomine procuratorio sit circumscriptus, imputari hoc debet domino, qui tali negotia sua commisit. *l. 23. in fin. D. de Minor.* Defensor autem, in quem & effectus sententiæ dirigitur, esse prohibetur, ne ob remedium restitutionis judicium reddatur elusorium. *l. 51. D. de Procurat.* Jure Canonico minor annis 25. à Procuratoris judicialis munere arceatur. *c. 5. de Procurat. in 6.*

II. *Ad §. 5. circ. fin.]* Cæcum utrisque luminibus orbatum à munere postulandi repellit prætor, magistratum etiam quamvis cœptum retineat, ad novum tamen adspirare penitus prohibetur. *h. §.* In magistratu enim præter judicium, prudentiam, doctrinam & virtutem, etiam publici splendoris & cujusdam decoris ratio habenda

enda est. *l. 6. in pr. D. de Muner. & honor.* An
 æcus ab initio ad munus judicandi admittitur?
 affirm. *arg. h. §. & est textus generalis in l. 6.*
de Iudic. non enim qui corporis, sed qui men-
 s & iudicii cœcitate laborant à munere judican-
 di arcentur. *l. 12. §. 2. D. de Iudic.* Neque hoc
 est mutatum per *l. 2. C. de Sent. ex brevic. recit.*

III. *Ad §. 6. vers. qui locavit.]* Qui artis lu-
 dicæ pronuntiandive causa in scenam prodiit,
 ex edicto prætoris notatur infamia. *l. 1. D. de*
His qui not. infam. quo solent referri circulatores
 odierni, lucri gratiâ actiones ostentantes. Edi-
 ctum illud pertinet ad paganos, miles si in sce-
 nam prodeat, punitur capite. *l. 14. D. de Pæn.*
 Qui operas suas locavit, ut prodiret artis ludi-
 cæ causa in scenam, neque prodiit, non nota-
 tur infamia. *l. 3. D. de His qui not. infam.* Excipi-
 ur ille, qui, ut cum bestiis depugnaret, operas
 suas locavit, hic, sive depugnaverit, sive non, in-
 igni turpitudine notatur. *h. §.* Qui autem virtu-
 tis causa, nullâ pactâ mercede, pugnavit, non
 notatur. *d. §. 6.*

IV. *Ad §. 8. & duos seqq.]* Postulare prohibentur
 infames, nisi pro se & certis personis, quibus of-
 ficia pietatis debentur, veluti quos sine venia in-
 ius vocare non licet, & contra quos testimo-
 nium ab invitis non dicitur, de quibus agit *h. l.*
§. fin. & ll. aliquot seqq. Si tamen infames impe-
 traverint in integrum restitutionem, pro qui-
 buscunque jure postulant. *h. §. 9. quæ restitutio*
 con-

conceditur à Principe, vel ex ejus indulgentia à Senatu. *h. §. 10.* Imo si quis famoso judicio à prætore condemnatus, per in integrum restitutionem fuerit absolutus, eximitur infamia. *d. §. 10. in fin.* Papæ quoque restitutio Jure Canonico competit. *C. 23. Extr. de Re jud.* Sed restitutio distinguenda est ab indulgentia generali, simplici & nuda, quæ integram & illibatam estimationem non reservabit. *l. 7. C. de Sentent. pass. & restit.* restitutione bona per sententiam ablata recuperat condemnatus, non indulgentiâ. *l. 2. C. eod.* Hodie restitutiones impetrantur à Principe, vel qui eum repræsentent. A munere etiam procuratorio jure antiquo arcebantur infames. *Paul. 1. Rec. sent. tit. 2.* neque hoc est contrarium *§. fin. Inst. de Except.* ubi non agitur de notoriè infami, sed noluit Imp. propter exceptionem infamiæ, forte dubiam & incertam, procuratori objectam, judicium protelari. Moribus etiam hodiernis Procuratorum munus est honorabile, ad quod non admittuntur infames, & ferè in unoquoque foro certæ personæ designantur, atque juramento adiguntur. *Reform. Velav. tit. 16. §. 6. LL. Transilulan. p. 1. tit. 2. §. 3.*

V. *Ad l. 8.*] Si quis ex crimine famoso ad tempus condemnatus fuerit, tempore finito etiam infamia finitur, ne pœna tempore determinata contra fidem sententiæ ulterius porrigatur. *l. 8. D. de Postul. l. 3. §. 1. D. de Decur. l. 1. & 2. C. de His qui in exil. lib. 10. quod procedit,*
quan-

quando æqualis pœna imposita est: pœnis enim minoribus, quam leges permittunt, affecti nihominus inter infames habentur. *l. 15. D. Ad mulier. l. 4. C. Ex quib. caus. inf. irr. d. l. 3. in princ. D. de Decur.* nisi proconsul certis rationibus motus sententiam mitiorem dixerit. *l. 3. C. Ex quib. caus. infam. irr.* Cui autem pœna gravior ultra regem irrogata est, ignominia, velut transacto negotio, liberatur. *d. l. 15. h. §. pen.* nisi ex circumstantiis delictum aggravetur. *vid. l. 16. D. de pœn.* Moribus ad tempus ordine motus ex crimine, quod importat ignominiam, post tempus impletum permanet infamis, neque v. g. exul pristinam dignitatem recipit.

DE HIS QUI NOTANT. INFAM.

VI. *Ad l. 1. 9. & seqq.]* Sponsi nullus est luctus, neque uxores viri lugere compelluntur. *h. l. 9. in pr. & §. 1.* Contrarium servant mores, si necus faxit inaritus, oneratur ejus fama. Edicto prætoris efficitur infamis quæ nubit intra legitimum luctus tempus. *l. 15. C. Ex quib. caus. infam. irrog.* quod olim fuit circumscriptum decem mensibus. *Majores decem mensium spatium lugentibus viros dederunt.* hodie successit integer annus. *l. 2. C. de Sec. nupt.* quod partim receptum fuit ob turbationem sanguinis, ne sequatur incertitudo prolis, *l. 11. §. 1. h. t.* ex qua etiam causa idem tempus determinatur, si vir factus fuerit monachus. *l. 53. §. ult. l. de Episcop. & cler.*
partim

partim propter honorem & reverentiam, quam uxor debuit marito, cujus memoriam festinatis nuptiis secundis deponere tam properè non debet. *d. l. 2. C. de Secund. nupt.* nisi hoc à Principe impetraverit, ut sibi intra tempus legitimum nubere liceat. *l. 10. §. 1. D. h. t.* Abrogatum hoc est Jure Canonico. *c. pen. & ult. X. de Secund. nupt.* propter dictum Apostoli *1. ad Cor. 7. vers. ult.* Sed abutitur hoc textu Pontifex. Noluit enim ibi D. Paulus hanc legem civilem abrogare, sed occurrit errori eorum, qui nuptias secundas prohibitas esse existimabant: Nubat igitur iterum vidua, sed *μόνον ἐν κυρίῳ* tantum in domino, secundum *LL.* cum temperantia, non in actione libidinis. Jus Pontificium sequitur Praxis hodierna. Idem placuit Senatui Sabaudia. Quorundam moribus intra sex menses à morte mariti computandos à secundis nuptiis abstinendum est. Quatuor menses cum dimidio præfinit Synod. Dordracen.

V II. *Ad eandem l. 1. in fin.]* Qui binas nuptias eodem tempore constitutas habet, non tantum edicto prætoris infamia notatur. *b. l. L. 13. §. 1. & seqq. D. h. t.* Sed etiam qui ficto cœlibatu matremfam. ad nuptias sollicitavit, crimine stupri tenetur, si eam cognoverit. *l. 18. C. Ad l. Iul. de adult.* Mulier duobus nubens pro admissi criminis qualitate plectitur. *l. 11. §. 12. D. eod.* hodie si ficta mariti morte cum alio se copulari patiatur, veluti adultera punitur. *Auth. Hodie. C. de*

de Repud. Nov. 117. c. 11. adeoque pœna capitali afficitur. *l. 30. §. 1. C. Ad l. Iul. de adult.* Ex constitut. Caroli V. pœna statuta est capitalis in bigamos. *Const. Crim. Car. V. c. 121.* In Frisia bigamus publicè virgis cæsus & ad quinquennium relegatus est. Alibi damnantur ad furcas, qui ejusmodi nuptias contrahunt, &, ut manifestior fiat temerarii infamia, catamidianur publicè imposita mitra chartacea, quomodo in Hollandia bigami publice ludibrio (op de kaeck) expositi in exilium mittuntur. Hîc bigamos pœnâ pecuniariâ, vel aliâ arbitrariâ plecti observavi.

VIII. *Ad l. 2. in pr. & 22.]* Plerumque quando prætor aliquem dimittit ignominia causa, id adjicere solet. *h. l. 2.* non semper; etiam qui sine ignominia mentione missi sunt, nihilominus ignominia missi intelliguntur. *l. 13. §. 3. D. de Re milit.* veluti si præfectus cohortis militem exauctoraverit & insignia militaria detraxerit. *h. l. 2. §. 2. vers. sed etsi.* infamem enim militem non facit exauctoratio verbalis, quando miles verbis duntaxat sacramento militiae solvitur. *l. 4. §. 8. D. de Re milit.* Minuitur existimatio plebeii, cum fustibus cæditur. *l. 5. §. 2. D. de Extraord. cognit.* non quidem ipse ictus fustium infamiam importat, sed causa, delictum, propter quod id pati meruit, quod & in aliis ejusmodi generis pœnis observatur. *h. l. 22.* veluti in flagellorum castigatione, vinculorum verberatione. *l. 7. D. de Pœn.* Et licet lege Julia de vi his qui

qui in vinculis sunt, custodiave publica in reu-
 testimonium dicere non liceat. *l. 3. §. 4. D. Testib.* seu qui iudicii publici rei sunt. *l. 20. l. 1. cod.* non tamen ante sententiam pro infamibus
 habentur, neque ante condemnationem boni
 spoliuntur. *l. 2. D. de Bon. damnat.* neque si abso-
 vantur, vincula eorum famæ aut existimatio-
 detrimentum adferunt, propter carcerem enim
 aut vincula sola infamia non irrogatur. *l. 1. C. Ex quib. caub. infam. irrog.* Sic etiam debitor
 obærat olim in carcerem detrudebantur, quæ
 squalorem hodie evitant beneficio cessionis bo-
 norum. *l. 1. C. Qui bon. ced. poss.* Sed nec, licet e-
 ea causa bona veneant, debitores infamia plectun-
 tur. *l. 11. C. Ex quib. caus. infam. irrog.* quamvis
 cessio illa pudorem suggillet, *arg. Nov. 135. fin. pr. & c. 1.* Infamia in *h. l.* separatur à pœna,
 non quod non sit pœna. *l. 8. D. de Pœn. princ. In de Pœn. tem. litig.* Sed quatenus in delictis p-
 niendis alias pœnas comitari solet.

IX. *Ad l. 13. §. fin.]* Pœna stellionatus nul-
 legitima est, cum nec sit crimen legitimum, si
 ordinarium, sed persequitur id magistratus extra
 ordinem *l. 3. §. pen. D. Stellion.* & notat damnum
 infamia. Quod exaudire solent, quando
 concurrat cum tali iudicio civili, ex quo damnum
 sequitur infamia, veluti si concurrat cum
 actione doli, quæ infamat. *l. 1. D. h. t.* modò tamen
 non sit gravior pœna extra ordinem reo im-
 posita, ut dixi *ad l. 8. supr. de Postul.* Secus si he-
 crimine

crimen concurrat cum iudicio civili, quod non infamat, quo referunt *l. 2. D. Stellion.* veluti in actione pignoratitia contraria, quando debitor oppignoravit creditori rem alienam vel alii obligatam. *l. 16. §. 1. D. de Pignor. act.*

X. *Ad l. 20.]* Qui calumniæ damnatus est, notatur infamia. *l. 1. & 4. §. 4. D. h. t.* sed si ita præses provinciæ pronuntiaverit, *callido commento videris accusationis instigator fuisse*, non erit tanquam calumniator notatus, pudor potius oneratur, quam ignominia irrogatur, quia non est mandator, qui exhortatur. *h. l.* quod intelligere solent de Edicti vel SCti verbis, sed si mens & sententia spectetur, eum qui instigavit, calumniatorem dicendum esse, atque incidere in SCtum Turpillianum. *l. 1. §. 13. D. Ad SC. Turpill.* maxime quando instigavit per alium, aut quando instigator simul quoque instruit accusatorem, nec in terminis exhortationis manet, & eventus sequitur. Ex *h. l. 20.* dividere solent infamiam, quod alia sit juris, quæ à jure irrogatur, alia facti, quando existimatio apud bonos & honestos viros oneratur. Stolidè. Infamem enim non facit opinio hominum, sed Lex, SCtum, Constitutio Principis, edictum Prætoris, Sententia Magistratus. *l. 1. D. de His qui not. infam.* Neque contra eos, quorum pudor apud bonos, aut opinione hominum oneratur, effectus infamiæ locum inveniunt.

DE PROCURATORIBUS.

XI. *Ad l. 2. §. 1.*] Procurator & absens dari potest, dummodo certus sit, qui datus intelligitur, & postea dationem ratam habeat. *h. l. 2. in pr.* quo respectu furiosus propter defectum mentis & voluntatis non est habendus absentis loco, ut per subsequentem ratihabitionem dationem confirmare possit. *h. §.* In quibus autem causis neque præsentia neque consensus est necessarius, furiosus aliquatenus computatur, sic cum furiosus addicitur iudex, non ideo minus iudicium erit, quod hodie judicare non possit, ut suæ mentis effectus judicet. *l. 39. D. de Iudic.* quia iudicandi munus absentibus invitis quoque imponitur, ideo iudicandi necessitas vocatur in *l. 46. D. eod.* ubi iudex datus in eodem officio manet, licet furere cœpit, sed propter morbum fonticum mutari debet, quod intelligunt de morbo perpetuo ex *l. ult. §. 1. D. de Edil. ed.* Furiosus quoque jure obligatur. *l. 70. §. 4. D. de Fidejuss.* veluti quoties actio ex re venit, h. e. in quasi contractibus. *l. 46. D. de O. & A.* alias absentis & dormientis loco habetur. *l. 124. §. 1. D. de R. I.* nullae ejus est voluntas. *l. 40. D. eod.* & nihil quicquam agere seu contrahere intelligitur. *l. 2. §. pen. D. de Iur. Codicill.* in delictis etiam excusat fati infelicitas eum. *l. 12. D. Ad l. Cornel. de sicar.* qui continua mentis alienatione omni intellectu caret. *l. 14. D. de Offic. præs.*

XII. *Ad*

XII. *Ad l. 8. §. 1.*] Procurator constituitur mandato. *l. 1. D. h. t.* mandatum constat consensu *tit. Inst. de Obligat. quæ ex consens.* Consensus in mandatis judicialibus expressus desideratur. *h. §. t.* de quo constabit, si mandatum sit actis insinuaturn, vel dominus præsens in judicio procuratoris sui personam confirmaverit. *l. un. C. de Satisfand.* vel si super hoc literæ ad adversarium sint scriptæ. *l. 65. D. h. t.* In extrajudicialibus, qui sciens patitur alium pro se intervenire, mandasse intelligitur. *l. 18. D. Mandat.* Mores hodierni in negotiis judicialibus mandatum requirunt judiciale, exceptis Principibus, Baronibus, Collegiis, quorum extrajudicialia mandata recipiuntur. *Reform. Velav. tit. 16. §. 1. & 2. LL. Municip. Zutphan. tit. 16. §. 16. & 17. LL. Rurem. p. 5. tit. 4. §. 8. art. 9. Transisulan. p. 1. tit. 2. §. 11. & 12. Instruct. Holland. art. 53.* Invitus igitur procurationem suscipere nemo tenetur, nec eandem ultra nisi provocationis causa extendere. *l. 17. C. h. t.* quod accipiendum est, non tantum uti appellationem interponere, sed etiam uti interpositam proseguere debeat, *arg. l. 2. D. An per al. caus. appellat. l. 8. §. 8. D. Mandat.* Contraria sententia videtur fundamentum habere in jure Canonico. *c. pen. circ. fin. X. h. t.* Diversum etiam obtinet in actore, quem ad litem curator suo periculo ordinavit, qui quidem appellare, at appellationem proseguere non compellitur. *l. 10. C. de Appellat.* Procurator quoque si

vicerit, & victus appellaverit, iudicium illud suscipere tenetur, non minor est virtus, quam quærere, parta tueri, vid. *l. 46. §. 3. D. h. t.* Cæterum mandatum ostendere non coguntur personæ conjunctæ, modò ne constet, eos experiri contra voluntatem eorum pro quibus interveniunt. *l. 40. §. fin. D. eod.* Pro conjuncta persona non est habendus amicus, ne sub prætextu amicitiae quidlibet admittatur, quæ sententia in Camera Spirensi est recepta.

XIII. *Ad §. 2.]* Milites avocari à tuendæ salutis publicæ studio, & aliena negotia tractare, non convenit, sed in loco definito stationeque permanere. *l. 11. & 13. C. de Re milit. lib. 12.* mercimonia quoque exercere, atque erga steriis adhærere, longè à militiæ dignitate alienum. *l. 12. in fin. C. de Cohort. lib. 12.* neque inoffensa disciplina negotia aliena suscipere possunt, aliudque suadet publica utilitas. *l. 7. & 9. C. h. t.* Quare procuratoris munus exercere prohibentur. *l. 5. C. de Condict. caus. dat.* ne quidem si pars adversa consentiat. *h. §. 2.* nisi in rem suam miles procurator constituatur, mandatis actionibus, vel communem causam omnis sui numeri aut ordinis vel matriculæ persequatur. *h. §. d. l. 9.* singulari quoque favore libertatis de libertate pro personis necessariis litigare militi licet. *l. 3. D. de Liberal. caus.* Si quoque pars adversa omiſsa præscriptione militiæ cum milite litem contestatus fuerit, iudicium subsistit. *l. 13. C. de Procurat.*
forte,

forte, quia per litis contestationem procurator efficitur dominus litis. *l. 33. C. eod.* ut hic propriam causam agere videatur, quod militi licere probavimus. Neque tamen litis contestatio confirmat falsum procuratorem, qui mandato caret, cum quo si litigatum fuerit, nec dici controversiæ solent, nec iudicium esse potest. *l. 24. C. h. t.* nisi lite pendente domini ratihabitio accedat. *l. 56. D. de Iudic. l. 66. D. h. t.* sed latâ sententiâ quæ gessit & obtinuit falsus procurator, dominus ne quidem in sui commodum ac favorem rata habere potest; aliud est ubi ratihabitio subiectum habile invenit in quo operetur, veluti in contractibus à falso procuratore celebratis, quo casu obtinet regula. *l. ult. C. Ad SC. Maced.* Contraria sententia est communis & in Praxi recepta.

XIV. *Ad l. 15. & 16.]* Antelitem contestatam est libera potestas mutandi procuratoris. *h. l. 15.* post litem contestatam, ut procuratoris mandatum licite revocetur, exigitur causæ cognitio. *h. l. 16. LL. Transilul. d. tit. 2. § fin.* Illud quidem procedit in procuratore proprie sic dicto, at si procurator in rem suam sit datus, cui v. g. nomen est cessum, non est præferendus dominus huius procuratoris in litem movendam. *l. 55. D. de Procurat.* quâ ex rescripto D. Pii actiones utiles suo nomine exercere potest. *l. 16. D. de Pact. l. 18. C. de Legat.* Actio autem directa etiam post cessionem ita penes creditorem ma-

nebat, ut hic procuratorem prævertere potuerit. *l. 3. C. de Novat.* si à domino in procuratorem in rem suam iudicium fuerit translatum, hic statim etiam nullo actu iudiciario gesto alium substituit, qui totum negotium totamque causam persequatur. *c. 1. de Procurat. in 6.* Procurator quoque simplex post causam in iudicio agitatam alium procuratorem instituere non prohibetur *l. 11. & 23. C. h. t.* non etiam ante litem contestatam, *l. 8. C. eod.* nisi à domino alium substituendi potestas fuerit concessa, *d. c. 1. vers. licet.* Ref. Velav. *d. tit. 16. §. 4. LL. Transis. d. loc. §. 13.*

XV. *Ad l. 25.]* Ex *h. l.* deduci solet illud brocardicum, licitam esse retorsionem, ut si quis me furem appellaverit, illum vicissim possim appellare furem, vel retorsionis jure respondere, tu mentiris ut fur, Parum convenienter. Per legitimos tramites, per legitima juris remedia, auctoritate magistratus sunt expellendæ iniquitates calumniantium. *pr. proæm. Inst. l. 13. D. Quod met. caus. l. 1. §. 2. D. Quod Legat. l. 176. D. de R. I. cum simill.* Cæterum ignoscendum est ei, qui se voluit ulcisci provocatus. *l. 14. §. 6. D. de Bon. libert. ferendus est is qui pudorem suum voluit purgare. h. l. ferimus eum, ignoscimus ei, qui delictum commisit.* Ita Comicus cum maledicendi libidinem à se amovere vellet, disse-

Tum

Tum si quis est, qui dictum in se inclementius

Existimat esse, sic existimet: sciat

Responsum, non dictum esse, quia læsit prius.

Imo ne quidem anticategoriæ, seu mutuæ petitiones, quæ in civilibus frequentantur, in criminalibus regulariter recipiuntur, uti non relatione criminum, sed innocentia reus purgetur. *l. 5. D. de Public. judic.*

XVI. *Adeand. l. in fin.] Procurator expensas litis recipit vel per retentionem. h. l. vel per mandati actionem contrariam. l. 46. §. pen. D. h. t. nisi ob propriam contumaciam mulctatus fuerit ead. l. 46. §. 5. Si remunerandi gratia honor intervenerit, erit mandati actio non pro consequendo honorario, sed ut eo non obstante ob res cæteras mandato comprehensas actio mandati detur, ita intelligenda est l. 6. in pr. D. Mandat. Sunt tamen procuratores quandoque salarii, licet mandatum mercedem non recipiat. Verum salarium mandati actione non consequuntur, sed ejus cognitio extra ordinem apud præsidem provinciæ præbebitur, quando promissum est salarium certum. l. 1. C. Mandat. Salarium incertæ pollicitationis peti nequit. l. 56. §. pen. D. eod. l. 17. C. d. t. nisi sint tales personæ, quæ non solebant familiaritatis causa operam suam præbere, sed officium hoc tanquam artificium quoddam exercebant. l. 1. §. 10. & l. 4. D. de Extraord. cogn. l. 13. §. 9. C. de Iudic. quales sunt procuratores nostri hodierni, quibus sem-*

per salarium debetur, & taxatur pro ratione personæ & causæ, cui patrocinium præstiterunt. Advocatorum eadem est ratio, qui hac quoque gaudent prærogativâ ut debitores suos quoscunque ex causa salarii coram suprema provinciæ Curia in prima instantia in jus vocare possint. Differentia item in eo est, quod si filiusfam. ex munere procuratorio lucrum acquisiverit, id non adscribatur peculio quasi castrensi, sed adventitio, ac proinde patrius usufructus competat, *arg. §. 1. Inst. Per qu. pers. don. adq. l. 4. C. de Advoc. divers. judicior. l. fin. C. de Inoffic. testam.* Aliud statuetur in procuratore hodierno.

XVII. *Ad l. 27. in pr. & §. 1. l. 31. & 61.]*
 Reus convictus actione reali vel personali, si ipse litiget, nullam satisfactionem pro litis æstimatione dare compellitur. *§. 2. Inst. de satisfat.* sed si ad defendendum procuratorem dederit, satisfacere jubetur iudicatum solvi stipulatione. *h. §. l. 10. D. Iudic. solv.* Si procurator actoris iudicatum solvi satis acceperit, atque ab eo in dominum iudicium transferatur, stipulatio committitur, & simul actio utilis ex stipulatu in dominum transfertur. *h. §.* Verum necesse est, ut iudicium totum transferatur, non enim potest dominus quædam à procuratore gesta probare, quædam improbare. *h. pr.* Sed distinguitur hic procurator à defensore, qui est sine mandato & procuratori opponitur. *l. 34. §. 3. D. de Iurejur.* hic enim non aliter admittitur quam cum satisfactione

actione judicatum solvi. §. 5. *Inst. de Satisfact.* si
 situr ab hoc iudicium in dominum transferatur,
 attingitur stipulatio, judicatum solvi, fidejussio-
 res, quos ob rem judicatam dedit defensor, non
 tenebuntur. *l. 1. §. fin. D. Quib. mod. pign. solv.*
 quemadmodum etiam liberantur fidejussores, si
 per appellationem interpositam iudex mutetur,
 nisi stipulationi subiciatur, *Qui ve in ejus locum*
substitutus erit. l. pen. D. Iudicat. solv. si se specia-
 liter sententiæ novi iudicis non subdiderit, sti-
 pulatio non committitur. *l. 3. D. eod.* Differt
 quoque defensor in hoc à procuratore, quod qui
 defensoris loco cum satisfactione se liti obtulit,
 & condemnatur & actione judicati teneatur,
 non dominus. *h. l. 61.* quomodo sine novo pro-
 cessu sententia contra principalem debitorem la-
 ta mandari executioni contra fidejussorem non
 debet, *arg. l. 1. D. Iudic. solv.* quod secutus est
 senatus Sabaudia. In procuratorem vero senten-
 tia quidem fertur. *h. l. 3. l. 6. §. 2. D. de His qui*
not. infam. si ipse dominus sit condemnatus, sen-
 tentia ipso jure est nulla. *l. 1. C. de Sentent.* sed
 effectus sententiæ adversus eundem non dirigi-
 tur, ac uti actio judicati procuratori non datur.
l. 86. D. de Solut. ita nec actione judicati procu-
 rator condemnatus conveniri debet, nisi aut in
 rem suam datus sit, aut se obtulerit liti. *d. l. 61.*
l. 4. D. de Re jud. Moribus hodiernis procura-
 tor non est dominus litis, ideoque ipse non con-
 demnatur, sed *περωτέτυπ* qui ei mandatum
 G 5 dedit,

dedit, ut iudicio adesset, litem exerceret, exciperet, instrueret, impleret, ejusque nomine perageret.

XVIII. *Ad l. 33. §. 2.*] Qui populari actione convenitur, ad defendendum procuratorem dare potest, is autem qui eam movet, dare prohibetur. *l. 5. D. de Popul. act.* nisi & hic privato principaliter damnum sit illatum. *l. 42. in pr. D. h. t.* quo pertinet generalis regula, quâ qui ita agunt de publico, ut & privatum commodum persequantur, procuratorem dare permittuntur, verba sunt *l. 45. §. 1. D. h. t.* Ad crimen iudicii publici persequendum frustra procurator intervenit, multoque magis ad defendendum, nisi sint allegandæ excusationes absentix, *l. pen. §. 1. D. de Public. jud.* Imo permittunt leges publicorum iudiciorum, reos criminum capitalium absentes etiam per procuratorem defendi. *l. 3. C. de Accusat.* quod ut restringatur ad excusationem absentis, non patitur textus generalitas, sed ex commiseratione, & speciali humanitatis ratione quemvis defensorem admitti vult propter magnitudinem periculi, propter quod quis ob criminis conscientiam se præsumitur non sistere, propter quam quoque rationem permissum est, ut quivis appellet pro reo, qui ducitur ad mortem, licet ipse sententiæ acquiescat. *l. 6. D. de Appellat. l. 29. C. eod.* item ut reus, qui accusatorem corrupt, seu ob non accusandum pecuniam dedit non habeatur pro confesso & convicto. *l. fin.*

D. de Prævaricat. l. 1. D. de Bon. eor. qui ant. tent. Defensionem illam explicat manifeste §. ut, ubicunque absens quis damnari potest, si quemvis verba pro eo facientem & innocentem excusantem audiri æquum sit. Casus autem quibus absens damnari possit, inveniuntur vari. vid. l. 5. in pr. D. de Pœn. l. 21. C. eod. l. 4. §. 1. D. Ad l. Cornel. de sicar. l. 10. D. de Public. dic. l. 13. C. Ad l. Iul. de adulter. Moribus habemus actorem publicum, procuratorem reum, scultetum, aliumve fisci patronum, quem risii vocant procuratorem generalem, cui accusatio criminum publicorum incumbit: Reum item causam dicere oportet per se atque in vinculis, ut, si damnetur, actutum sententia executioni mandari possit; Neque tamen ei, si ad facta proposita ore responderit, patrocinia advocatorum & procuratorum denegantur: Et in prisca octo senioribus Advocatis decreto publico pauperum captivorum patrocinium est demandatum.

XIX. *Ad ejusd. l. §. 3.*] Qui procuracionem publicius suscepit, ejusdem absentis defensionem subire non compellitur, cum fidem susceptam implere sufficiat *l. 17. C. de Procurat.* quod explicandum est de tertio, qui contra eum, qui ledit procuratorem, actionem instituere vult, iniquissimum enim esset, procuratorem ad agendum constitutum teneri dominum contra quosvis defendere, *arg. l. 20. C. de Neg. gest.*)
non

non de reo convento, qui ex causa reconventionis convenit mandatorem, hic procurator dominum defendere cogitur, si id ratum habere eum, ad quem ea res pertinet, boni viri arbitratus fatisdet. *h. §.* quem non incommode exaudiunt de iis procuratoribus, qui non alias admittuntur, quam cum cautione rati habitionis.

XX. *Ad l. 39. §. 1. & l. 40. §. pen.]* Qui alieno nomine agit, id ratum habiturum eum, ad quem ea res pertinet, cavere debet. *h. §.* quando incertum est, an procuratori negotium mandatum sit. *l. 1. C. de Procurat.* etiam si sit verus procurator. *l. 5. §. 18. D. de Oper. nov. nunc.* de cuius quoque mandato dubitabatur in *l. 22. §. pen. D. Rem rat. hab.* ubi propter injuriam filio illatam cavet procurator, & patrem & filium ratum habiturum, quia fieri possit, ut pater ante decedat, quam sciret procuratorem egisse, & ita injuriarum actio redeat ad filium. Ipse pater si filii nomine injuriarum agat, cessat cautio de rato. *h. l. §. 4.* Et quando de mandato constat, clausula de rati habitione frustra adjicitur, neque illa mandatum procuratorium ampliat, neque mandatum simplex in mandatum cum libera transformatur, *arg. l. 6. D. de Condict. indeb. junct. l. 3. C. de Fidejuss.* licet eam Notarii instrumentis procuratoriis inferere consueverint. Maritus in bonis dotalibus proprio jure actiones exercet, quia per traditionem nactus est verum dominium dotis. *§. 40. Inst. de R. D. & A. R. D.* In bonis quo-

quoque paraphornalibus citra ullam ratihabitionem admittitur. *l. ult. C. de Pact. convent.* eorum in bonis receptitiis, quæ uxor sibi reservavit, maritus citra solennem satisfactionem de rato intercedendi facultatem liberam non habet. *2. & 21. C. h. t.* Moribus maritus pro uxore citra hanc cautionem litigat. Satisfactio ista ratihabitionis ante litis contestationem à procuratore exigitur, lite contestata non compellitur ad cautionem. *h. §. pen.* quemadmodum si quis promiserit exceptionem procuratoriam, non poterit ex pœnitentia eam opponere. *l. 57. §. 1. D. h. t.* Diversa est ratio consortis litis, qui etiam post litem legitimè ordinatam commune negotium quibusdam absentibus gerit sine mandato, modo caveat de rato. *l. 2. C. de Consort. ej. lit.*

XXI. *Adeund. §. 1.]* Procurator jurare non compellitur, neque defensor, sufficit ad plenam defensionem, si paratus sit iudicium accipere. *34. §. 3. D. de Iurejur.* cum iniquum sit de alieno facto alium jurare. *l. 11. §. 2. D. Rer. amot.* Sed nec dominus, si invito adversario per procuratorem jurare velit, audiendus est. *l. 12. §. 4. de R. C.* Si tamen ab adversario iusjurandum elatum fuerit, hoc domino exceptionem & actionem ad exemplum rei judicatæ parit. *l. 9. §. pen. & l. ult. §. pen. D. de Iurejur.* Sed actio directæ, quam habet procurator suo nomine propter suum iusjurandum, domino non competit; dominus experitur, quasi ipse per procuratorem iurasset.

jurasset. *h. §.* Jure Canonico expeditum est, per procuratorem de calumnia jurare licere, modo speciale mandatum habeat. *c. ult. de juram. calumn. in 6.* Quod hodie in judiciis frequentatur: Hoc juramentum quod nomine principalis præstat procurator, dicitur moribus juramentum in animam constituentis. Si tamen subsit perjurii metus, ad instantiam partis adversæ principales personæ jurare tenentur.

XXII. *Ad eand. l. §. fin.]* Non facile permittitur, ut instituta postulatione suspecti tutor per procuratorem defendatur. *h. l.* non tam principaliter, quia famæ causa est, quam quia interdum tutor ex ea causa condemnatus remittitur ad præfectum urbi corporaliter puniendus. *l. 1. §. ult. & l. seq. D. de Suspect. tut. §. 10. & 11. Inst. eod.* Sed in aliis judiciis, ex quibus præter poenam pecuniariam damnatum sequitur infamia, procurator admittitur. *l. 1. D. An per al. caus. appellat. veluti in causis delictorum privatorum, si ex iis civiliter agatur. l. 4. §. fin. l. 6. §. 2. D. de His qui not. inf. l. 4. C. de Furt.* Secus si criminaliter. *l. fin. C. de Injur. §. 10. Inst. eod.* ubi duntaxat excipiuntur personæ illustres. Unde concludo, judicium legis Corneliæ, (quo quibusdam casibus agitur injuriarum. *l. 5. D. d. t.*) non esse criminale, sed civile, non publicum, sed privatum, quia ad actionem ex lege Cornelia procurator dari potest. *l. 42. §. 1. D. h. t.* Obiter fit mentio legis Corneliæ de injuriis in *l. 12. §. fin. in fin. D. de Accusat.*

XXIII. *Ad*

E X E R C I T A T. IV. III

XXIII. *Ad l. 41.*] A procurationis munere arcentur mulieres. *l. 2. D. de R. I. l. 18. C. h. t.* nisi in rem suam & proprium lucrum eis sint mandatæ actiones. *l. 4. C. eod.* vel nisi experiantur pro parentibus, quos morbus aut ætas impedit, nec quenquam qui agant habent. *h. l.* Ita Senatus Frisiæ admisit filiam pro matre, quæ se valetudine & senectute impediri affirmabat. E converso autem mater, quæ filium in judicio defendere vult, non est audienda, *arg. h. l. & d. l. 18.* filio petet tutorem per quem defendatur. *vid. l. 31. §. 6. D. de N. g.* excipitur causa appellationis, si mater filii rem sententiâ everfam animadvertens provocaverit, audiri debet, atque hoc pietati adscribitur in *l. 1. §. 1. D. de Appellat. recip.* Disceptatur, an foemina procuratrix, quo casu pro parentibus admittitur, SCto Vellejano privetur? Nequaquam, sicuti nec tutelam liberorum recipiens amittit beneficium SCTi Vellejani, nisi ei expressè renuntiaverit. *Nov. 118. c. 5. Auth. matri & avia. C. Quand. mul. tut. offic.* Moribus hodiernis mulieres ne quidem pro se in judicio admittuntur, ut ne quidem ad actum voluntariæ jurisdictionis personam standi in judicio habeant.

XXIV. *Ad l. 45.*] Si ipse dominus pro procuratore consentiente cautionem judicatum solvi exposuerit, ex edicto prætoris procurator ad litem suscipiendam datus judicium accipere cogitur. *l. 8. §. fm. D. h. t.* licet dominus ante litem

tem contestatam sit defunctus. *l. 15. D. eod.* nisi iusta causa recusandi sit, alioqui ob rem non defensam committitur stipulationis clausula. *d. l. 15.* Defensor quoque (qui latius accepto vocabulo procurator rei interdum nuncupatur) si satisdederit, domini loco habendus est, & iudicium suscipere cogitur, etiamsi reus solvendo esse defuerit *l. 43. & 76. D. h. t.* quod tamen de coactione absoluta non est intelligendum; Ita nullæ sunt partes prætoris ad compellendum, verum si citra causam legitimam iudicium accipere recuset, ex stipulatu ob rem non defensam agitur. *h. l.* atque fideiussores convenientur, qui contra defensorem, qui iudicatum solvi satisdedit, regressum sument. *d. l. 76.*

XXV. *Ad l. 46. §. ult. l. 47. 63.]* Procurator totum bonorum, cui simpliciter res administrandæ sunt mandatæ, res domini alienare nequit, nisi res sint, quæ facile corrumpuntur. *h. l.* aut alias id exigit necessitas. *arg. l. 35. D. de Iur. rejur.* quo non incommode refertur *l. 17. §. fin. D. eod.* Unde regulari jure mandato generali transactio decidendi causa interposita non continetur. *l. 60. D.* Cui autem generaliter libera bonorum administratio est commissæ, vendendo, permutando res domini transfert. *l. 58. D. eod. l. 9. §. 4. D. de A. R. D.* donare tamen prohibetur. *l. 28. §. 2. D. de Pact.* donare enim non est administrare sed perdere. *l. 7. D. de Donat.* Formula generalis mandati cum administratione libera

libera præscribitur in *l. 60. §. fin. D. Mandat.* Procurator autem ad exigendum constitutus, si datâ apochâ fit. Professus, pecuniam sibi solutam esse, hâc apochâ in dubia causa præjudicabit domino, *arg. l. 46. §. 5. D. de Administr. tut. l. 2. in fin. C. de Quadrienn. præscript. l. ult. D. de Instit. act.* Cæterum hoc non continetur mandato generali, ut si quis duos procuratores omnium rerum suarum reliquerit, qui simul ex diversis causis ejusdem mandatoris debitores sint, unus ab altero pecuniam mandatori debitam exigere possit, nisi nominatim mandatum sit, ut unus ab altero pecuniam peteret, præsertim si debitum alterius sit posterius mandato. *h. l. 47.* Si tantum alter ex duobus, quibus est commissâ administratio, sit debitor mandatoris, hic ab altero recte convenitur, *h. l. 46.*

XXVI. *Ad l. 68. & 72.]* Per procuratorem actionem semper retinemus, ut puta si intra legitimum tempus reum convenerit. *h. l. 72.* si promissorem hominis interpellaverit, perpetuam facit stipulationem. *l. 24. in fin. D. de Usur.* Si nomine domini vicino opus novum nuntiaverit, jus domino pristinum conservatur interdicto quod vi aut clam. *l. 17. D. de Oper. nuntiat.* Ex contractu procuratoris domino, invito procuratore, actio non datur, sed hic per actionem mandati ad cessionem actionum obligatus est. *l. 49. §. fin. D. de A. P. l. 8. §. fin. D. Mandat.* Facilius passim datur retentio quam actio.

H l. 33. D.

l. 33. D. de Condict. indeb. l. 1. D. de Pignor. l. 11. D. de Servitut. junct. l. 8. §. 1. D. eod. l. 8. junct. l. 3. §. 7. & 11. D. de A. P. Excipiuntur casus varii, quibus etiam citra cessionem domino utilis actio ipso jure acquiritur, quo respicit h. l. 72. Veluti in condictione certi ex mutuo, & in actione hypothecaria nomine pignoris, quod mutuo accessit. l. 2. C. Per quas person. nob. acq. unde est particula *plerumque* in l. 11. §. 6. D. de Pignor. act. Acquirunt item procurator domino actionem, si praesente domino sit stipulatus. l. 79. D. de V. O. Si res domino aliter salva esse non possit. l. 13. §. 25. D. de Act. empt. si procurator ex re domini stipulatus sit. h. l. 68. h. e. ut non nemo interpretatur, quando circa rem, quae domino acquisita est, stipulatio interposita proponitur; Neque inconvenienter d. l. 68. ad stipulationem praesenti domino factam refertur. In stipulationibus etiam praetoriis ipso jure per procuratorem actio quaeritur. l. 5. D. de Prator. stipul. l. 27. D. de Procurat. l. 18. §. fin. D. Damn. infect. Procurator quidem ex stipulatu actionem directam habet, sed si ea agat, exceptione repelli debet. l. 28. vers. quae res facit. D. h. t. Per servum publicum ex stipulatione actio directa & ipso jure acquiritur. l. 3. D. de Stipul. serv. Per actorem actio utilis administratori civitatis datur. l. ult. D. Quod cuj. univ. nom. Sublata est moribus hodiernis haec scrupulosa prudentiae Romanae subtilitas, atque ex contractu procuratoris dominus citra ullam cessionem agit.

EXER-

EXERCITATIO QUINTA,
RESPONDENTESIMONE RAM, *Steenvico-Transifalano,*

DE NEGOTIIS GESTIS.

Ad l. 2. 6. §. 6. & l. 44.] Qui absentis vel ignorantis negotia ex affectu & bona intentione utiliter gessit, dominum obligatum habet actione negotiorum gestorum contraria. *h. l. l. 42. & 45. D. h. t. τὸ χρησίμως διοικήσεν, ἀναγκάζεται ὁ δεσπότης δεκτὸν ἡγεῖσθαι.* Quod utiliter administratum seu gestum est, co-ritur acceptò ferre dominus; etiam qui ductus amicitia filiisfam. negotia pupillaria gessit, habet eundem obligatum de peculio *h. l. 6. §. 6. in med.* Quod procedit in simplici amicitia, nam si quis amicitia ductus paterna pupillis tutores petierit et suspectos tutores postulaverit, nullam adversus eos habet actionem *h. l. 44. Add. l. 11. & l. 12. C. h. t.* Idem est si donandi animo quis alterius negotia gesserit, veluti si contradixerit dominus & eum res suas administrare prohibuerit. *fn. C. de Negot. gest. l. 40. D. Mandat.* Quod etiam fecisse videtur, qui certos terminos mandato præfixit, quos si excessit mandatarius, aliud fecisse intelligitur. *l. 5. in pr. D. eod. ac pro-*

inde ne quidem huic utilem negotiorum gestorum actionem concedimus. *arg. l. 3. §. fin. & l. seq. D. d. t.* Est igitur hic gestor deterioris conditionis, quam prædo seu malæ fidei possessor, qui sciens in rem alienam impendit, cui impensas necessarias deducere, utiles tollere licet. *l. 5. C. de R. V.* Cæterum mandatarius, qui egressus est terminos mandati, ad tradendum non compellitur; Et si tradat, potest domino indicare quantitatem rei, qui, si non contradicat, gesta approbare censetur. Quod si mandatarius emerit v. g. rem viliori pretio, tenetur mandati actione. *d. l. 5. in fin. D. Mandat.*

II. *Ad l. 3. §. 4.]* Naturales obligationes non eo solo æstimantur, si soluta pecunia repeti non potest, sed & si actio aliqua earum nomine competit. *l. 10. D. de O. & A. l. 16. §. 4. D. de Fidejuss.* veluti si pupillus negotia gesserit, aut contractum inierit, ex rescripto D. Pii in quantum locupletior factus est convenitur. *h. §. l. 5. in fin. princ. D. de Auctor. tit. l. 3. pr. D. Commod.* non ubi datur actio, ilicò obligationem civilem poni necesse est, *arg. d. l. 10.* Neque tantum hoc casu naturaliter obligatur. *d. l. 5.* sed etiam, quando non est factus locupletior, quia pupillus ex sua promissione obligatur naturaliter, cum stipulanti promisit. *l. 1. in fin. D. de Novat. l. 127. D. de V. O.* pupillus autem ex ea promissione non fit locupletior, cum nihil acceperit, sed tantum stipulanti promiserit; & expressum est, pupillum

illum naturaliter obligari, licet non sit factus
 cupletior, in *l. 25. §. 1. D. Quand. di. legat. add.*
295. §. 2. D. de Solut. Natura quidem non de-
 bet, h. e. naturalis obligatio ei non nocet, qua-
 mus contra regulam *d. l. 10. si, quod debet na-*
raliter, solverit, repetitionem habet. l. 41. D.
Condict. indeb. quomodo interdum persona fa-
 cit locum repetitioni in *l. 29. D. eod.* unde expli-
 enda est *l. 59. D. de O. & A.* Naturalis ista ob-
 ligatio & juris gentium obligatio, non munita
 auctoritate juris civilis, est una & eadem, quo sen-
 tis natura debet, quem jure gentium dare oportet,
 cujus fidem secuti sumus. *l. 88. §. 1. D. de R. I.*
 Quia obligatio juris gentium dicitur civilis, quia
 comprobata à jure civili. *§. 1. Inst. de Obligat.*
add. l. 6. D. de Instit. & jur.

III. *Ad §. 5.]* Curator furiosi vel furiosæ,
 cui licet ex necessitate officii gerat, postquam
 nomen id suscepit, volens utique jam gerere in-
 telligitur, unde hic contra eos durante etiam ad-
 ministratione super particulari negotio actio-
 nem negotiorum gestorum exercet. *h. §. eâ au-*
tem finitâ quando super universa administratione
agitur, judicium contrarium locum habet. l. 1.
2. & 3. D. de Contrar. tut. & util. act.

IV. *Ad §. 8.]* Si pignora ex causa judicati
 per apparitores prætoris, vel executores ve-
 rant, atque hi dolorem viliori pretio projece-
 rant, domino rei & debitori quo invito pignora
 extrahuntur, non negotiorum gestorum, quæ

præsumptum domini consensum exigit, sed de dolo actio datur. *l. 50. D. de Eviçt.* Creditori autem & victori in cuius gratiam executio procedit, si in hoc negotio executor à prætore datus dolum fecerit, conceditur actio negotiorum gestororum. *h. §.*

V. *Ad l. 6. §. 3.]* Qui ad res alienas tanquam alienas non contemplatione domini, sed sui lucri causa accessit, & circa res domini aliquid impendit, in quantum locupletior factus est dominus, contra eum negotiorum gestororum iudicio aget. *h. §.* At qui ædificavit in solo alieno, quod forte putavit esse suum, retentionem habet, *l. 14. §. 1. D. Commun. div.* ut dominum rei vindicatione agentem nec sumptus refundentem exceptione doli repellere possit. *§. 30. Inst. de R. D. & A. R.* D. si possessione exciderit, nullum ad impensas servandas remedium superest, sumptus non alias consequitur, quam si possideat. *l. 14. D. de Dol. mal. except.* nullo alio modo quam per retentionem impensas servat. *l. 33. D. de Condiçt. indeb.* Excipitur heres, cui pars domus in diem per fideicommissum relicta est, si eam refecerit, atque citra deductionem sumptuum tradiderit, utitur incerti conditione. *l. 40. §. 1. D. eod.* Moribus pro impensis consequendis non tantum datur retentio, sed etiam actio. Imo etiam propter impensas illiquidas retentionem concessit Senatus Ultrajectinus, idemque placuit supremæ Frisiorum Curix. Sed ex stylo hujus Curix finitâ locatione

catione sub cautione de solvendis impensis, ubi eæ taxatæ & liquidatæ fuerint, fundum relaxare cogitur colonus.

VI. *Ad eand. l. 6. §. 6. & seq.*] Inter veteres fuit magna controversia, an omnis ratihabitio comparanda esset mandato, seu an semper retraheretur, reduceretur, atque referretur ad tempus negotii contracti: Ac distinxerunt inter res facti & juris. Res facti vocantur, in quibus factum versatur, ut possessio. *l. 19. D. Ex quib. caus. major. l. 1. §. 2. & l. 29. D. de A. P. traditio, venditio, solutio, l. 7. §. ult. D. de Curator. fur. & al.* Res juris sunt, in quibus jus magis versatur, quam factum, ut est aditio hereditatis, & alii actus solennes seu legitimi: Plerique in iis, quæ sunt facti, ratihabitioni locum tribuebant: Exempla occurrunt varia. *l. 56. D. de Iudic. l. 16. §. 1. D. de Pignor. l. 13. D. de Precar. l. 1. §. 14. & l. 3. §. 10. D. de Vi & vi armat. l. 12. §. ult. & l. 49. vers. ratam. D. de Solut. l. 1. D. de Appell. recip.* In iis autem, quæ sunt juris, ratihabitio non admittebatur, veluti in infamia. *l. 13. in pr. D. de His qui not. infam. auctoritate tutoris. l. 9. §. pen. D. de Auctor. tut. in cernenda quoque vel adeunda hereditate jussus præcedere debuit. l. 25. §. 4. D. de A. H.* Bonorum possessio, quæ dicitur juris esse in *l. 3. §. 1. D. de Bon. possess.* ratihabitione confirmatur *l. ult. D. eod. l. 65. D. Ad SC. Trebell.* non tamen ut retrahatur, sed ut eo tempore petita videatur, quo ratihabitionis postulatio fa-

cta est, exceptis quibusdam casibus. *d. l. ult. l. pen. D. Rem rat. hab.* Hodie differentiam inter res juris & facti sublatam esse existimant *l. 25. C. de Donat. int. vir. & ux.* uti omnis ratihabitio prorsus retrahatur & confirmet ea, quæ ab initio sunt subsecuta. *l. fin. in pr. C. Ad SC. Maced.* Quæ tamen regula non adeò effusè accipienda est, sed ad negotiorum gestionem referenda, *arg. d. l. 13. junct. d. l. ult.* Ubi autem ratihabitio locum invenit, produxit actionem mandati. *l. 60. D. de R. I. si negotio non plenissime perfectò accesserit, alias negotiorum gestorum actio nata non transmutabitur, etiam post ratihabitionem dabitur actio negotiorum gestorum. h. l. 6. §. 9. l. 9. D. de N. G. l. 9. C. eod.* quod procedit, quando ad eum, qui ratum habet, aliquid pervenit, si enim ex ea gestione nullum lucrum perceperit, quod ad negotiorum gestorum actionem, nihil agitur ea ratihabitione. *h. l. §. 6. & 11.*

VII. *Ad §. fin.]* Si, qui negotia administravit, quædam gessit, quædam non, etiam de non gestis tenetur, si contemplatione gestoris alius, qui forte omnia fuisset gesturus, eo sciente, nec cedente, non accessit, vel si alius diligentior omnia fuisset administraturus, *h. §.* alias satis abundeque sufficit, si cui vel in paucis amici labore consulatur. *l. 20. C. de N. G.* Verum in istis paucis negotiis adhibebit omnem diligentiam, ad exactissimam diligentiam compellitur reddere rationem. *§. 1. in fin. Inst. de Oblig. quæ q. ex contr.*
ubi

si verba *si modo*, &c. non restringunt, sed indicant, eam diligentiam, quam quis suis rebus adhibere solet, esse summam, quando ipse gestor diligentissimus, *arg. §. 2. Inst. Quib. mod. re-
intr. obl. Add. l. 11. 32. l. 37. §. 1. D. de N. G. 21. C. Mandat. l. 1. §. 35. D. Depos.* Diligentiam exactissimam appellat Græcus paraphrases ἐπιμέλειαν ἀκριβοστάτην, cui opponitur culpa levissima. *l. 18. in pr. D. Commod.* Interdum negotiorum gestorum actione dolus solummodo versatur, uti in exemplo *l. 3. §. 9. D. h. t.* Nonnunquam quoque hic præstatur casus fortuitus. *l. 11. D. h. t.* Quomodo id arbitrio iudicis pro ratione circumstantiarum hodie relinqui solet. Si pecuniæ quis negotium gerat, usuras quoque totius temporis præstare cogitur, & periculum eorum nominum, quibus collocavit agnoscere, si litis contestatæ tempore non sint solvendo. *Paul. 1. Recept. sentent. tit. 3. §. si pecuniæ.* nisi casibus fortuitis ita debitores fortunas suas amiserint. *l. 37. §. 1. D. h. t.*

VIII. *Ad l. 19. §. 2.]* Si libero homini, qui bona fide mihi serviebat, mandem ut aliquid agat, quæritur utrum actio mandati, an negotiorum gestorum locum habeat? Qui non libera voluntate, sed quasi ex necessitate servili exequitur suum mandatum, tenetur actione negotiorum gestorum. *h. l.* qui autem quasi amicus, non ignorans se esse liberum, nulla necessitate servili mandatum suscepit, cum eo est actio man-

dati vel præscriptis verbis. *l. 13. §. 2. D. Commod. quæ etiam interdum concurrit cum actione contractus ordinaria. Vid. supr. Exercit. 3. ass. 5. Add. l. 36. D. h. t. l. 19. in fin. D. de A. R. D.* Supervacua est hæc disputatio, postquam servitus apud Romanos usitata exolevit, licet vestigia quædam adhuc reperiantur in iis hominibus, quos vulgo vocamus adscriptitios, *horige, hoffhorige, keurmedige, wastinische luyden*. Ita apud Zutphanienses inveniuntur quatuor curtes majores, *Den Hof toe Zutphen, toe Lochem, toe Baeck, toe Hengeloe, toe Oxe*. In Velavia v. g. *den Hoff toe Putten*, quæ hodie pertinet ad Abbatem Paderbornensem. Quibus in superiori Gelriæ Tetrarchia Ruremundensi comparantur coloni serviles, quibus nomen est *Laeten*, unde *Laeten-recht*.

[X. *Ad l. 21.*] Si unus ex tribus civibus Romanis ab hostibus captis ea conditione sit dimissus, ut, nî rediret, duo pro eo quoque solverent pretium redemptionis ἀπολύον, si is non redierit, & pecunia à reliquis sit exoluta, reddetur in eum iudicium pro subiecta materia negotiorum gestorum in *h. l. Accipiet captivus tanquam creditum, non tanquam beneficium*. Et illud procedit, quia negotium hoc, licet propter adjectam conditionem pecunia ab omnibus solvi debuerit, per se & natura sua non est individuum; ubi autem negotium per se est individuum, atque socius ex natura societatis partem suam sine socii parte defendere nequit, agitur communi dividendo,

dundo, vel alia generali actione. *l. 40. D. de N. G. de qua* latius dicitur ad *l. 6. §. 2. D. Commun. divid.* Senatus Parisiensis admisit probationem actoris, qui libertatem sagacitate & industria adeptus fuerat per pericula & casus varios.

X. *Ad l. 29.]* Pupilli nomine non tantum ætas significatur, sed & conditio & status ejus, qui ante pubertatem desuit esse in potestate patris, & cœpit esse in potestate tutoris. *l. 239. D. de V. S.* Qui in utero est, nunquam fuit in potestate patris, antequam nascatur non potest dici in potestate morientis fuisse, verba sunt *l. ult. D. de Collat. bon.* partus antequam datur est portio mulieris, vel viscerum. *l. 1. §. 1. D. de Ventr. inspic.* Foetus igitur qui est in utero, *κυσφογόμενός*, non est pupillus. *l. 61. D. de V. S.* unde tutor testamento datus posthumo, nondum est tutor, antequam partus edatur. *l. 19. §. fin. D. de Testam. tut.* Et, si is tutelam interim administraverit, non habet locum actio tutelæ, vel negotiorum gestorum directæ, sed utilis in eum dabitur. *l. pen. D. de Tutel. & rat. distrab.* de qua exaud. est *h. l. Venti dari solet curator. l. 20. D. de Tutor. & curator. dat.*

XI. *Ad l. 34.]* Mater & avia, quando non administrant bona liberorum, sumptus, quos erogarunt in alimenta, vel in litem ex causa tutoris suspecti, non repetunt. *l. 1. & 11. C. de N. G. nisi contrarium doceatur; quod colligitur ex*
quan-

quantitate impensarum. *arg. l. 47. D. de Donat. inter vir. & uxor.* si præcesserit matris protestatio, si in librum rationum impensas retulerit. *h. l.* si filius patrem locupletem habeat, qui præ matre filio alimenta præstare cogitur. *l. 5. §. 14. D. de Agnosc. lib.* Idem est, si mater bona filiorum administraverit, quo casu ex bonis, quæ administravit, sumptus suppeditasse præsumitur. *arg. l. fin. §. 1. C. de Petit. hered.* Hoc judicando secutus est Senatus Frisæ. Imo mater & avus maternus liberos alere coguntur. *l. 5. §. 1. & 4. D. de Agnosc. liber.* si pater aut non sit, aut minus idoneus sit. *d. l. 5. §. 14. & l. pen. D. eod. junct. l. 14. C. de I. D.* Excipiuntur filii locupletes & qui opificiis suis se ipsos exhibere possunt, quibus parentes necessario alimenta suppeditare non tenentur. *d. l. 5. §. 7.* Ex adverso etiam parentes à liberis sunt alendi, si ipsi exhibere se non possint. *ead. l. 5. §. 2.*

XII. *Ad l. 38.]* Non tantum sortem sed & usuras, quas negotiorum gestor percipere potuit, tenetur iudicio negotiorum gestorum præstare. *l. 19. §. 4. D. de N. G.* imo si pecuniam ex gestione acquisitam in suos usus converterit, maximas usurasolvere cogitur. *h. l.* ubi idem dicitur de tutore, qui pecuniam pupillarem convertit in usus suos; atque illæ etiam legitimæ usuræ vocantur in *l. 1. C. de Usur. pupill. l. 3. C. Arbitr. tut.* vel quæ legitimo modo in regionibus frequentantur. *l. 10. §. 3. D. Mandat. Legiti-*
mo

mo modo h. e. ad modum lege definitum, seu intelligit usuras, maximas, legitimas & centesimas, qui est summus modus usurarum, lege determinatus; sive respexerit IC. ad legem Gabiniam, aliamve legem, quæ usuras definivit, sive ad constitutionem Imp. in *l. 26. C. de Usur.* lex erat Athenis, ut qui publica pecunia per annum integrum usus esset, eandem duplam restitueret. Vel, si quis eos textus de usuris semessibus exaudire malit, ponat tutorem qui non clam & latenter, sed palam scientibus contutoribus pecuniam in usus suos redegit, juxta *l. 7. §. 4. & l. 54. D. de Admin. tut.* Eodem modo socius, qui ideo condemnatus erit, quod pecuniam communem invaserit, vel in usus suos converterit, etiam alia morâ non interveniente usuras præstabit. *l. 1. §. 1. D. de Usur.* Sed si aut pecunia communi usus non sit, aut moram non fecerit, usuras non præstabit. *l. 60. D. Pro soc.*

XIII. *Ad l. 47. §. 1.]* Judicia omnia hodie sunt facta extraordinaria. *§. fin. Inst. de Interdict.* quatenus sublatis formulis ipsi Magistratus jus dicunt & judicant. *tit. C. de Formul. & impetrat. sublat.* neque amplius iudices pedanei dantur. *l. 2. C. de Pedan. judic.* quò respiciunt illa verba *h. §. quia in extraordinariis judiciis, ubi conceptio formularum non observatur.* Cæterum tempore Pauli IC. iudicium negotiorum gestorum non fuit extraordinarium, sed ordinarium. h. e. ipse prætor super negotiis gestis non iudicavit, sed
iudicem

judicem pedaneum dedit. *l. 3. inpr. D. h. t. ibi, judicium eo nomine dabo.* Quando autem non petebatur per formulam sed extra ordinem, & cognitione magistratus, veluti in edicto de minoribus in integrum restituendis, ita loquitur prætor, *uti quæque res erit animadvertam. l. 1. §. 1. D. de Minor.* Quod autem Paulus asserit *h. §.* nihil referre, directâ quis an utili actione agat vel conveniatur, hoc explicat eleganter, quod utraque actio sit ejusdem potestatis, eundemque effectum habeat: nam quod ad modum agendi actio directa dicitur illa, quæ ex ipsis verbis legis aut edicti descendit: utilis quæ ex mente, & sententia legis per interpretationem Ictorum oritur, vid. *§. ult. D. Inst. de l. Aquil.*

DE CALUMNIATORIBUS.

XIV. *Ad l. 5. §. 1.] Ex l. Remmia, vel quæ quibusdam lectio verisimilior videtur, Memmia, calumniatorum fronti litera K. inurebatur. l. 1. §. 2. D. Ad SC. Turpill. l. 13. D. de Testib.* postea successit poena talionis, contra eos qui scientes dolo malo per calumniam falsa crimina intendunt. *l. fin. C. de Calumniat.* Calumniantes ad vindictam poscit similitudo supplicii, ita loquuntur Imp. in *l. ult. C. de Accusat.* Qui per calumniam sive ante sive post judicium pecuniam accepit in causis civilibus, tenetur actione de calumniatoribus intra annum in quadruplum, ejus pecuniæ, quam accepisse dicetur, post annum in
sim-

implum. *l. l. in princ. D. h. t.* & præter hanc, si sola turpitudine accipientis versetur, etiam con-
 dictione ob turpem causam. *h. l.* Quæritur, si
 ondictum fuerit, an actio de Calumniatoribus
 locum habeat & vice versa? Puto, (ait IC. *h. §. 1.*)
 sufficere alterutram actionem: Sed diversimo-
 le: si actum sit in quadruplum, qui pecuniam
 ledi ne mihi negotium fiat, tolletur conditio
 ob turpem causam: sin prius hac condictione
 actum sit, actio de calumniatoribus in triplum
 tantum instituetur. *arg. l. 34. §. fin. D. de O. &*
4. Interdum tamen actio de Calumniatoribus
 non tollit condictionem ob turpem causam, vel-
 uti si alius misericordiæ causa non mandatu
 neo pecuniam dederit, ne mihi negotium fieret.
7. D. h. t. Cæterum vix est, ut calumnia hodie
 in civilibus & pecuniariis causis eo modo vindi-
 cetur, quem describunt *ll. hujus tit.* Neque in
 causis criminalibus calumniæ nomine pœna
 mortis amplius plectuntur calumniatores.

DE IN INTEGR. RESTITUTION.

XV. *Adl. 4.*] Prætor non curat minima,
 quando quis contra jus commune vult juvari;
 restitutionem in integrum, quæ rescindit id,
 quod ipso jure civili subsistebat propter rem satis
 minimam prætor indulgere non solet, præsertim
 si majori rei vel summæ præjudicetur. *h. l. unde*
actio de dolo (quæ infamat. *§. pen. Inst. de Pæn.*
em. litig.) si modica summa sit, h. e. usque ad
 duos

duos aureos, dari non debet. *l. 9. §. fin. l. 10. & 11. in pr. D. de Dol. mal.* Cæterum alias etiam actio ob rem minimam conceditur. *l. 22. in fin. pr. D. Damn. infect. l. 1. §. 10. D. de Petit. her.* An & actio furti, quod non subsistit, sed natura & moribus civitatis probrum est. *l. 42. D. de V. S. §. 1. Inst. de obligat. quæ ex dol.?* Ajo, etiam si unam gallinam quis subriperit. *l. 5. §. pen. in fin. D. de A. R. D.* sufficit affectus furandi, qui in parvis æquè atque in magnis deprehenditur. *Nov. 69. c. 1.* Fur non solum in maioribus, sed etiam in minoribus judicatur; non enim id quod furto ablatum est, sed mens furantis attenditur, neque hîc considerata est fama, nam eo respectu ne quidem quantitas centum vel mille florenorum actioni furti instituendæ suffecerit. Et cum ex delicto quovis agatur civiliter & criminaliter. *l. fin. D. de Privat. delict.* neque in specie in furti delicto distinguatur in *l. fin. D. de Furt.* neque etiam in injuriarum actione, utrum injuria sit atrox an levis. *l. fin. D. de injur.* propter rem modicam non tantum furti civiliter, sed & criminaliter agi posse judico, add. *l. 3. §. 2. D. de Bon. eor. qui ant. sent. mort. sibi consciv.*

XVI. *Ad l. 6.]* Restitutio est petenda intra tempus postulandæ restitutioni statutum. *h. l.* quod olim in omnibus fere restitutionibus erat annus utilis. *l. 14. §. 1. D. Quod met. caus. l. 1. §. 1. D. Ex quib. caus. maj. l. 35. in fin. pr. D. de O. & A. l. 6. D. de Alienat. jud. mut. arg. l. fin. C. de Temp.*

temp. in int. restit. Actio doli est biennalis. *l. 1. C. de Dol. mal.* Restitutio quæ fit ob capitis diminutionem perpetua *l. 2. §. fin. D. de Cap. minut.* In locum anni utilis surrogatum est quadriennium continuum. *d. l. ult. C. de Tempor. in int. restit.* sive quis metu, sive absentia, sive ætate ceciderit in captionem. Et computandum est quadriennium in minore, ex quo anni vicesimi sexti primus dies illuxerit; in maiore ex tempore negotii vel contractus, & statim ex quo desse desierit Reipub. causa, vel in captivitate se desierit; militi ex die missionis, aliis absensibus ex tempore reditus. *d. l. ult.* quam correctionem locum obtinere in actione doli, non etiam in restitutione, quæ fit ex causa capitis diminutionis statuo. In Francia ex Constitutionibus regiis restitutio petenda est intra decennium. Intra quod tempus sit intentandum remedium *l. 2. C. de Rescind. vendit.* dicetur ad *l. 16. pen. D. de Minor.*

XVII. *Ad l. 7.]* Postulatâ in integrum restitutione, omnia in statu suo manere debent, & sententiæ executio suspenditur. *l. un. C. Postul. in int. restit. l. 32. C. de Transact. arg. l. 1. §. ult. D. de SC. Turpill. junct. l. 42. D. de Minor.* Jure Canonico postulatâ in integrum restitutione, ejus causâ pendente sententia mandatur executioni restitutâ idonea cautione de restituendo. *c. 6. X. de In int. restitut.* Moribus provisionalis adjudicatio aut fiduciaria consignatio decernitur. vid.

I

II. Ant-

11. Antwerp. tit. 56. §. 13. Si contra absentem contumacem pronunciatum est, sententia effectum parit executivum, sed restituitur interdum contumax, veluti si confestim prætor adhuc pro tribunali sedente comparuerit, atque allegaverit, se vocem præconis citantis non audivisse *h. l.* Citatur autem reus non solum voce præconis, sed etiam edicto publicè affixo. *l. 2. §. 3. l. 15. §. 2. l. 42. §. 1. D. de Iur. fisc.* Reus etiam criminis absens *εις τείτην ἀγορὰν* *h. e.* trinundino citatur ad domum voce præconis, & edicto publicè affixo cum clamore buccinæ, quæ vocis similitudo est. *l. 10. D. de Publ. judic.* Et ob portum, *h. e.* ad domum per triduum solebat is vocari, cui testimonium denuntiabatur, seu trinundino pleno foro, voce præconis, vel edicto publicè affixo, quo ref. *l. 20. D. de Testib.* quod descendit ex lege 12. tabb. cujus verba sic habent, *cui testimonium defuerit, & tertiis diebus ob portum obvagulatū ito.* Praxis admittit. *arg. h. l.* purgationem contumaciæ (vulgo default) quando reus confestim ante discessum Curia, & iudice adhuc pro tribunali sedente respondet.

QUOD METUS CAUSA.

XVIII. *Ad l. 7.]* Non quilibet metus præbet causam Edicto Quod metus causa, sed qui merito in hominem constantissimum cadat. *l. 6. D. Quod met. caus.* metus maioris malitatis, *μεγάλης κακοθελείας*, veluti inetus mortis, aut
ver-

verberum, aut vinculorum, aut stupri, si pecunia data fuerit, ne stuprum patiat vir, seu mulier. *l. 3. in fin. l. 4. l. 8. §. 2. D. eod.* Hinc si quis in furto vel adulterio deprehensus, vel alio flagitio, & adhibito metu mortis, vinculorum aut proditoris conterritus dederit aliquid, aut se obligaverit, iustus est metus & ex hoc edicto metum passo succurritur. *h. l. §. 1. prætor non respicit hic, an adulter sit qui dedit, sed hoc solum quod accipitur metu mortis illato. d. l. 8. in pr.* Sed si quis in adulterio deprehensus datâ pecunia se redemerit, cessat condictio ob turpem causam. *l. 4. D. de Condict. ob turp. caus.* Timor infamiæ, quam dixi supra inferri auctoritate legis aut sententia Magistratus, non autem facto privati irrogari, hoc edicto non continetur. *h. l.* Neque etiam metus reverentiæ ad hoc edictum pertinet, *arg. l. 22. D. de R. N. l. 26. §. 2. D. de Pignor.* licet patronus liberto tacenti, & is cui magna verecundia ei quem in præsentia pudor ad resistendum impedit, furtum facere soleat. *l. pen. D. de Furt.*

XIX. *Ad l. 9. §. 6.]* Quod metus causa gestum est, ratum non habet prætor. *l. 1. D. h. t.* restituendo metum passo actionem veterem, vel ei concedendo actionem novam Quod metus causa in quadruplum, §. 25. *Inst. de Action.* & quadruplabitur omne, quodcunque restitui oportuit. *l. 14. §. 1. D. h. t.* Sed hæc actio est arbitraria, & præcedit sententiam definitivam præceptum

ceptum judicis, rem restitui jubentis, cui si pareatur, liberatur reus ab ulteriori condemnatione: si non pareatur, quadrupli condemnationem patietur, *d. l. 14. §. 27. Inst. de Action.* Quadruplum hoc non est totum pœna, sed ei inest rei persecutio, triplum est pœna *d. l. 14. §. 9. 10. & 11.* Competit etiam metum passo actio utilis in rem & condictio. *b. l. §. 4.* Sed quia inest huic actioni hæc conditio, ni fiat restitutio, ideo, uti si quis egerit in quadruplum, finitur actio in rem, ita ubi actum est rei vindicatione, & res restituta est, extinguitur actio quod metus causa in quadruplum. *b. §.* aliàs actio quæ rei persecutionem continet, non extinguit omnimodo & in totum actionem mixtam. *l. 34. §. fin. D. de O. & A. de qua regula add. l. 34.* dicetur prolixius. Moribus hodiernis hæc pœna quadrupli obsolevit.

XX. *Ad l. 13.]* Qui sine judicis auctoritate occupavit rem propriam, non tenetur actione quod metus causa, quæ damnum exigit, *l. 12. §. fin. D. Quod met. caus.* sed incidit in legem Juliam de vi & jus crediti amittit. *b. l. cadit dominio rei suæ. l. 7. C. Vnde vi. §. 1. Instit. de vi bon. rapt.* ratio est in *l. 176. D. de R. I.* si quid tamen in nostro, quod possidemus, positum aut ædificatum sit, hoc propria auctoritate destruere licet. *l. 29. §. 1. D. Ad l. Aquil.* Licet debitorem fugientem prehendere, eique pecuniam secum ferentem auferre. *l. 10. §. 16. D. Quæ in fraud. credit.*

credit. quod originem traxit ex lege 12. tabb. si salvitur, pedemve struit, manum endo jacito. Legatarius, qui propria auctoritate occupavit legata, non semper privatur dominio rei legatæ, sed tenetur heredi interdicto quod legatorum. l. 1. §. 2. D. Quod legator. Viro adulterum uxoris suæ deprehensum, retinere licet horas diurnas nocturnasque continuas non plus quam viginti, testandæ ejus rei causa. l. 25. D. Ad l. Iul. de adulter. Moribus hodiernis qui rem suam sine judice occupavit, non amplius privatur dominio rei suæ, sed cui vis est illata, ad id quod interest condemnatur & pro criminis qualitate extra ordinem coercetur. Reform. Velav. tit. 12. §. 1. & 10. Et constitutio d. l. 7. C. Vnde vi, exulat à tota Gelria, Gallia & communi totius Christiani orbis usu & praxi antiquata est. Quæro, an creditor propria auctoritate pignus distrahere possit? Affirmantium sententiam aliquoties probavit Frisæ Senatus, propter l. pen. C. de Pignor. act. si ex conventionem creditor pignus, quod tenebat, ita distraxerit, pignus enim, quod tenet debitor, auctoritate præsidis adipisci debet. l. 3. C. de Pignor.

XXI. *Ad l. 14. §. 11.]* Naturali rei interitu liberatur debitor speciei, si res ante moram interierit, post moram obligatio perpetuatur l. 23. l. 91. D. de V. O. si suâ naturâ res interciderit ante rem judicatam. l. 14. §. 1. D. Depos. post rem judicatam intra tempora judicati cessat atque in-

terquiescit mora, ideoque interim periculum casus fortuiti pertinet ad creditorem. Quod autem dictum est, de obligatione post moram perpetuanda, adhibita distinctione temperari solet, ut hoc casu tum demum teneatur debitor, si res non fuisset peritura eodem modo apud actorem, ut qui eam distraxisset, & pretium redegit; at liberetur, ubi res erat interitura apud actorem, etsi confestim restituta fuisset. Atque hoc manifestum est in depositi actione. *d. l. 14. §. 1.* idem servatur in actione in personam ex testamento. *l. 47. §. fin. D. de Legat. 1.* & in rei vindicatione. *l. 15. §. fin. D. de R. V.* Quod temperamentum in delictis locum non obtinet, in quibus ex ipso tempore delicti plus quam frustrator debitor constitutus est, verba sunt *l. pen. in fin. D. de Vi & vi armat.* unde re per metum extortâ peremptâ qui metum intulit indistinctè tenetur, siue æque res erat interitura apud actorem siue non. *h. §.* Idem judicandum est de furibus, abactoribus, prædonibus. *l. ult. D. de Condict. furtiv. l. 1. §. 34. D. de Vi & vi armat.*

XXII. *Ad §. 13.]* Actio doli cessat, ubi alia actio superest. *l. 1. §. 1. & penult. D. de Dol. mal.* quæ regula restringenda est ad actiones, quæ ex contractu proficiuntur & alia id genus remedia, quæ pro eo, quod nostro patrimonio abest, consequendo sunt comparata; verum cum actionibus aliorum delictorum, quæ procul dubio dolum in se habent, actio doli concurrere potest,

potest, modo tale sit delictum, cui vindicando actio doli quadret, quemadmodum in vi vel metu illato eum, qui metum fecit & de dolo teneri certum est, verba sunt. *h. §.* Sed nec competit ei actio de dolo, qui actionem aliam habuit, eamque tempore amisit, sibi imputet, qui agere superfedit. *l. 1. §. 6. D. de Dol. mal.* jura sunt scripta vigilantibus. *l. 24. D. Quæ in fraud. creditor.* nisi in hoc dolus malus admissus fuisset, ut tempus exiret. *d. §. 6.* uti in casu *l. 14. D. de Aq. & aq. pluv. arc.* ubi dolo venditoris annus præterit.

XXIII. *Ad l. 21. §. fin.]* Coacta voluntas est voluntas, si non integra, saltem remissa. *h. l. l. 22. D. de R. N. l. 13. C. de Transact.* unde qui metu coactus adiit hereditatem, ipso jure efficitur heres, sed ei conceditur per restitutionem prætoris potestas abstinendi. *h. l. & l. 85. D. de A. H.* qua non indiget qui metu coactus fallens h. e. simulans se adire, cum nollet, adivit hereditatem, quem heredem fieri non placuit. *l. 6. §. fin. D. eod.* Singulari etiam ratione si metu sit dos promissa, obligatio non nascitur, & dotis promissio est nulla. *h. l. §. 3.* Ac licet alias metus actus ferè quoscunque, ipso jure non reddat nullos, sed remedio restitutionis in integrum coactos juvet, matrimonium tamen ipso jure est nullum, cui metus causam dedit, nec rescissione indiget, *arg. d. §. 3. c. 14. & 15. X. de sponsal.* sed si post metum præcedentem copula carnalis eaque

voluntaria subsequatur, purgatur metus atque subsistit matrimonium. C. 28. X. *ead.* Quod ad actus ipso jure validos, hodie impetrari solent diplomata restitutoria, seu literæ restitutionis *van relieff.*

DE DOLO MALO.

XXIV. *Ad l. 1. §. 3.]* Licet quidem barbaris subtili ingenio aurum auferre. *l. 2. C. de Commerc. & mercat.* in terminis item juris postliminii nihil interest, quomodo captivus reversus est, utrum dimissus, an vi vel fallacia hostium potestatem evaserit. *l. 26. D. de Captiv. & postlim. rev.* licet etiam adversus hostem vel latronem machinari, atque stratagematis uti. *h. §. sed servanda est fides data hosti. arg. l. 1. D. de Pact.* cum quo communionem juris gentium habemus. *l. fin. D. de Legation.* Etiam cum piratis & latronibus, licet cum iis non sit bellum legitimum. *l. 24. D. de Captiv. & postlim. rev.* pactio-nes initæ sunt servandæ *arg. d. l. 1. & l. 31. D. Depos.*

XXV. *Ad l. 7. in pr.]* Dolus dans causam contractui bonæ fidei, veluti si quis in hoc, ut venderet, sit circumscriptus, contractus facit ipso jure nullum. *h. l. l. 3. §. fin. D. Pro soc. l. 16. §. 1. D. de Minor.* licet talis conventio improprie rescindi dicatur, ut, quatenus de facto processit, data & tradita revocentur, etiam à tertio possessore. *l. 5. C. de Rescind. vend.* Sic pronuntiavit
Hol-

Hollandiæ Curia. Quæ sententia est compro-
 bata in suprema Mechliniensi Curia. Galli non
 noscunt vias nullitatum. Sed dolus incidens,
 qui versatur circa qualitatem rei, purgatur actio-
 ne contractus, si ipse deceptus agat, si conve-
 niatur, exceptione utetur. *l. 13. §. 4. & 27. D.
 de A. & E. l. 12. §. 1. D. de I. D.* In contractibus
 stricti juris, si dolus adhibitus sit, actio quidem
 nascitur, sed doli mali exceptione petitio sub-
 iacere debet. *l. 5. C. de Inutil. stipul.* Idem est,
 si nullus dolus intercessit stipulantis, sed ipsa
 res in se dolum habet. *l. 36. D. de V. O.* veluti si
 quis sine causa ab aliquo stipulatus fuerit. *l. 2. §.
 D. de Dol. mal. except.*

XXVI. *Ad §. 5.]* Si heres servum legatum
 solo malo occiderit, cessat actio de dolo, si-
 ve ante sive post aditam hereditatem servus occisus
 sit, quia ex testamento actio competit. *h. §.* Di-
 versum etiam respectu circa similem casum actio
 ex testamento vel de dolo locum habet, veluti,
 si ante constitutionem usufructus in area, cujus
 usufructus tertio legatus erat, proprietarius ædi-
 ficium posuit, hic actio ex testamento legata-
 io tenebitur, tradito autem usufructu idem con-
 venietur actione de dolo. *l. 5. §. fin. D. Quib.
 mod. usufr. am.*

XXVII. *Ad l. II. §. 1. & l. 15. §. 1.]* Actio
 quod metus causa, quæ non est famosa, *arg. l. 14.
 §. 3. D. Quod met. caus.* datur quoque in muni-
 cipibus, *l. 9. §. 1. D. eod.* non actio doli. *h. l. 15. §. 1.*

Quomodo pater si filio rem ejus peculii castrensis subtraxerit, furtum facit, & furti tenetur. *l. 52. §. 6. D. de Furt.* utili actione non directa, non *περὶ κλοπῆς*, sed *περὶ ὑφαιρέσεως*, quia actio famosa contra parentes non conceditur. *l. 2. & 5. §. 1. D. de Obseq. par. & patr. l. 1. §. 43. D. de Vi & vi arm.* Nec ideo actio doli contra parentes instituitur, sed in factum verbis temperanda actio danda est. *h. l. 11. §. 1.* Sed adversus parentum & patronorum heredes actio doli danda est. *l. 13. h. t.* nisi agatur ex defuncti parentis aut patroni dolo. *l. 4. §. 16. D. de Dol. mal. except.* quanquam sit patris aut patroni persona turpis, filio nihilominus semper honesta & sancta videri debet. *l. 9. D. de Obseq. præstand.* Restitutio etiam hodie ex causa ætatis adversus eos, quorum de dolo agere non permittitur h. e. adversus parentes & patronos, non præstatur. *l. fin. C. Qui & adv. qu. quò respiciunt verba finalia. l. 27. §. fin. D. de Minor. nisi quædam personæ ex speciali lege exceptæ sint.* Quia quodammodo pudor & opinio parentum suggillari videtur, postulata in integrum restitutione. An post *d. l. fin.* etiamnum locum habet restitutio ex causa metus, actio in factum ex dolo contra parentes & patronos? Non videtur. *arg. l. d. l. ult. ubi abrogatur d. l. 11. h. t. l. §. C. eod.* Neque in *l. 2. C. Si adv. rem jud.* postulavit filius in integrum restitutionem adversus patrem, sed conqueritur de facto & iniquitate judicis malè judicantis. Sed liberi ad-
versus

versus matrem, quæ secundas nuptias est ex-
 eculata, restituuntur. *Nov. 155. in pr. & c. 1.*
 Hodie justis ex causis non improbatur restitu-
 tionum usus contra parentes.

XXVIII. *Ad l. 18. in pr.]* In quibusdam
 actionibus arbitrariis, contumacia rei coërcetur
 per æstimationem juratam tantum & principali-
 ter. *l. 68. D. de R. V.* aliquando insuper accedit
 poena, veluti quadrupli, quod dixi supr. con-
 tingere in actione *Quod met. causa. ex l. 14. §. 1.*
Quod met. caus. quam juramentum in litem
 minus principaliter antecedit. *h. l.* sed hoc jura-
 mentum non aliter deferet judex quam si id re-
 quirat necessitas, & res quadruplanda citra illud
 non satis commode æstimari queat. Actio etiam
 tali est arbitraria, quatenus ab arbitrio judicis
 pendet. *§. 31. Inst. de Action.* sed alia ratione,
 quia actio *Quod metus causa*: Arbitrio judicis
 restitutio comprehenditur, ut nisi fiat restitu-
 tio, sequatur condemnatio quanti ea res est, seu,
 sicut hîc illa verba sumuntur, quanti actor in li-
 tem juraverit. *h. l.*

XXIX. *Ad l. 22.]* Jurisjurandi contempta
 religio satis Deum ultorem habet, verba sunt,
2. C. de R. C. Neque tamen inde consequitur,
 perjurium legibus humanis impunitum relinqui;
 efficit, ait *1C. in h. l.* perjurii poena, perjurus
 stibus castigandus dimittitur in *l. 13. §. fin. D.*
de Iurejur. crimen stellionatus committit. *l. fin.*
Stellion. infamis efficitur. *l. 41. C. de Transact.*

ac proinde dignitate privatur. *l. pen. C. de Dignit*
 Moribus hodiernis si quis de perjurio legitime
 convictus fuerit, præter damni & ejus quod in-
 terest restitutionem & mulctam arbitariam
 priores digiti manus dextræ amputantur. Ref
Velav. tit. 4. art. 1. ll. Transful. p. 2. tit. 20. §. 1.
 Alibi insuper lingua vel maxilla perforatur
 ll. Ruremund. p. 6. tit. 2. §. 6. art. 1. Apud Mo-
 nachodamenses ex privilegio concessio à Florentio
 si quis pejuraverit, causa cadit. In Frisia fui
 condemnatus in 50. flor. qui suis literis convi-
 ctus in causa matrimoniali præstato juramento
 calumniæ factum suum negaverat.

XXX. *Ad l. 34.]* Cui lapidem de suo dona-
 tionis causa dominus eximere permisit, cum la-
 pis exemptus est, donatio est perfecta, domi-
 nium in eum, qui exemit, quodammodo tradi-
 tione transfertur. *l. 6. D. de Donat.* atque ideo
 actio in rem atque ad exhibendum competit
l. 16. D. de Præscript. verb. Si nondum exemerit
 & sumptus in hanc rem fecerit, nulla alia quam
 de dolo malo actio locum habebit. *h. l. d. l. 16*
§. 1. Hodie supervacua est actio de dolo, quia
 donatio perfecta nuda conventionem parit condi-
 tionem ex *l. 35. §. 5. C. de Donat.* Ruremun-
 denses ex placito donationis nullam contra do-
 natorem actionem concedunt. ll. Rurem. p. 3.
tit. 5. §. 1. art. 2. & 3.

EXER.

EXERCITATIO SEXTA,
RESPONDENTE

PETRO à SANEN Monachodamo-Batav.

DE MINOR. 25. ANNIS.

I. **A**d l. i. §. i. & fin.] Quod cum minore viginti quinque annis gestum esse dicitur, uti quæque res erit animadvertam, ait prætor in h. §. i. data extra ordinem restitutione minori, qui curatore destitutus contraxit. l. 3. C. de In int. rest. min. nisi contractus sit juratus, super quo propter religionem jurisjurandi restitutionem minor desiderat frustra. l. i. & Auth. seq. C. Si adv. vendit. Contra contractum autem sine curatore, quem habebat, initum, restitutio non desideratur; nam licet puberes sine curatoribus suis ex stipulatu obligentur. l. 101. D. de V. O. arg. l. 20. D. de R. N. junct. l. 3. in pr. D. de O. & A. hunc tamen contractum servari non oportet. h. e. non debet præstari quod in contractum deductum est, seu ad similitudinem prodigi alienatio non sequitur. d. l. 3. C. de In int. restit. min. Prædicta l. i. cum Auth. seq. expressis quarundam civitatum Italiae statutis abrogatur, neque in Gallia Celtica, neque in nostro Belgio observatur: Imo speciali Ordinum Frisiae edicto cavetur, ne plus operentur contractus minorum jurati, quam injurati. Ex d. l. 3. non ineptè

ineptè concludunt multi, minoribus invitis non obtrudi curatorem; unde qui alicui præfenti petit curatorem, non aliter audietur, quam si adultus consentiat. *l. 43. §. 3. D. de Procurator. excipiuntur causæ judiciales. l. 2. C. Qui legit. pers. stand. in jud.* inviti adolescentes curatores non accipiunt, præterquam in litem, verba sunt *§. 2. Inst. de Curator.* Quo etiam respectu minoribus, quamvis benè rem suam gerentibus, non est committenda administratio rei suæ *h. §. fin.* Neque raro vocabulum rei pro lite sumitur, sic in *l. 7. D. de In int. restit.* rem amisisse dicitur, qui litem perdidit, & in *l. 8. §. 1. D. de Inoffic. testam.* per rem inofficiosi ordinatam intelligitur lis de inofficioso ordinata. Add. *l. 3. §. 2. §. fin. l. 4. 5. §. 1. D. de Tutel. l. 22. §. pen. D. Rem rat. hab.* Hinc poëta,

Imperium *litem* Venerem cur una notat res.
Consentiunt mores, & ne quidem in causis matrimonialibus minorem personam standi habere supra probavimus.

II. *Ad l. 2.]* Prætor ideo concessit minoribus annis 25. auxilium restitutionis, quod fragile sit & infirmum eorum consilium, & multis captionibus expositum *l. 1. D. de Minor.* uti ne quidem ob honores liberam bonorum administrationem consequantur. *h. l.* Quare etiam minoribus jurisprudentiæ Doctoribus aut Advocatis restitutionem in integrum competere statuo, arg. *l. 1. C. Qui & adversus quos.* etiamsi enim scien-

scientia legum satis sint instructi, facile tamen
 ei possunt circa factum, cujus interpretatio
 eorumque etiam prudentissimos fallit. *l. 2. D. de
 i. & fact. ignor.* Quod & in Professore quodam
 maxin docuisse legi.

III. *Ad l. 3. §. 4. 9. & 10.]* Non solis patri-
 bus familiarum, sed etiam filiis familiarum suc-
 cedit prætor *h. §. 4.* quomodo filiusfam. qui ca-
 strense peculium habet, ex his quæ ad castrense
 peculium spectant, restituitur. *h. §. 10.* Cæte-
 rum non aliter gaudet restitutione, quam si ejus
 heres sit, puta si sit obligatus. *h. §. 4.* si non sit
 obligatus, restitutionem non habet, qui enim
 communi auxilio & mero jure munitus est, ei
 non tribuitur auxilium extraordinarium. *l. 16. in
 D. h. t.* veluti si mandato patris res administra-
 rit. *l. 23. D. eod.* Et si ita jussu patris obligatus
 sit, pater utique in solidum convenietur. *h. §. 4.*
 Sed ex quibus causis in re peculiari filiusfam. re-
 stituitur, parens quasi heres nomine filii post
 mortem ejus impetrabit cognitionem prætoris.
§. 9. Quod si patris bona propter debitum à
 creditore occupata sunt, peculium profectitium filio
 constitutione Claudii separatur. *h. §. 4. in fin.*
 Et si propter delictum, deportatione sui juris ef-
 factus fuerit filius, actione de peculio intra an-
 num fiscus tenebitur. *l. 1. §. 4. D. Quand. de pecul.
 t. ann.*

IV. *Ad §. 5.]* Dos, quæ datûr marito à non
 domino, transfert in eum conditionem usuca-
 piendi.

piendi. *tot. tit. D. Pro dot.* & si ante completat
 usucapionem exciderit possessione dotis, habet
 Publicianam actionem. *l. 3. D. de Publician. i*
rem act. §. 4. Inst. de Action. quæ igitur dos tra
 ditur à vero rei domino, transfert in eundem
 verum dominium, *arg. l. 74. D. Contrah. emp*
 quo respectu dos est iusta causa, ex qua per tradi
 tionem dominium juris gentium transeat. *§. 40*
Inst. de R. D. & A. R. d. pr. Inst. Quib. alien. li
vel. non. l. 23. C. d. I. D. l. 13. §. 2. D. de Funi
dat l. 21. §. 4. D. Ad municipal. Ideoque cor
 stante matrimonio dotalem ancillam uxor viri
 dicare non potest. *l. 9. C. de R. V.* Maritus, qui
 est solvendo, servum dotalem manumittit. *l. 2*
D. de Manumiss. l. 3. C. de I. D. l. 1. C. de ser
pign. dat. manum. & servus dotalis ab aliquo here
 institutus adire vel repudiare hereditatem debet
 jussu mariti, ut domini. *l. 58. D. Solut. matrim*
 Cæterum dominium hoc est temporale, atque
 soluto matrimonio à marito restituendum, unde
 dos proprium patrimonium filix dicitur. *h. §.*
in bonis uxoris est, secundum l. 4. D. de Colla
naturale dominium remansit penes uxorem.
30. C. de I. D. dos mulieris est. l. 71. D. de Evic
 præstat maritus eandem in rebus dotalibus cu
 pam quam in suis. *l. 17. D. de I. D. l. 66. D. Se*
matr. sævitia mariti in rebus alienis h. e. in dot
 libus, coërcenda est. *l. 24. §. 5. in fin. D. co*
 thesaurus inventus in fundo dotali quasi in alier
 pro parte dimidia est restituendus uxori. *l. 7.*

12. *in fin. D. d. t.* Domina igitur mansit uxor matrimonio constante, quemadmodum dominus, ex cuius materia alius ædificavit, ædificio durante dominus esse non desinit, *l. 7. §. 10. D. de A. R. D.* Moribus propter communionem bonorum hæc subtilitas exiguum usum habet.

V. *Ad l. 7. §. 2.]* Solutio facta minori non liberat debitorem, cui adversus eam restitutio datur, nisi curator interveniat, atque consensum interponat, vel ex decreto prætoris pecunia solvatur minori. *h. §.* Interdum tamen per causæ cognitionem restitutionis beneficium adversus solutionem implorat minor. *l. 1. C. Si advers. solut.* Imò ex Justin. Constitutione in *l. 25. C. de Admin. tut. §. fin. Inst. Quib. alien. lic.* plenissimam demum securitatem consequitur debitor, quando solutio est facta sententia judiciali interveniente. Imo debitores liberantur ipso jure, nec iterum debent conveniri, etiamsi adolescens malè pecunias consumpserit, si hic falsò probaverit ætatem perfectam apud præsidem provinciæ, & debitores decreto præsidis crediderint. *l. 32. D. h. t.* cujusmodi ætatum probatio causâ cognitâ examinari solet. *l. 13. D. de Probat.* In *h. §.* depositio pecuniæ comparatur solutioni, sola oblatio non sufficit, sed requiritur obsignatio solennis, quam præcedit oblatio realis totius debiti, facta testatò opportuno loco & tempore, ac consequitur depositio, ut pecunia ita oblata & obsignata deponatur in loco aliquo publico,

K

uti

ut *h. l. §. in æde sacra*, vel quo iudex voluerit. *l. 9. C. de Solut. l. 17. C. de Vfur.* Add. quæ dicuntur *infr. ad l. 7. D. de Vfur.*

VI. *Ad l. 8. 9. §. 2. & l. 37. §. 1.]* Contra minores indefensos aut curatorem non habentes propositum edictum peremptorium nihil momenti habet. *l. 54. D. de Rejud.* neque sententia contra eum ferenda est. *l. 45. §. fin. D. eod.* At minor legitimè citatus si quasi contumax condemnatus sit, forte ob absentiam, ob quam potuit carere dolo, restitutionis auxilium non amittit. *h. l.* Idem est quando delictum non ex animo, sed extra venit. *l. 1. C. Si advers. del.* veluti si mater minor filiis tutorem ætatis lubrico lapsa non petierit, *l. 2. C. eod.* Contra dolum autem verum non restituitur minor, sive agatur de delicto minori. *h. l. 9. §. 2.* sive etiam majori. *h. l. 37. §. 1.* Quæstio diversa est, an ob ætatem minori pœna sit mitiganda? Ad quam Resp. non semper in delictis utique atrocioribus pœnam mitigari, nisi quatenus interdum miseratio ætatis ob graves circumstantias ad mitiorem pœnam Judicem produxerit. *d. l. 37. §. 1.* Cui convenienter Senatus Frisæ, homicidam minorem morte punivit, alium fustibus cæsum per plures annos ad opus publicum condemnavit.

VII. *Ad l. 11. §. pen.]* Quando concurrunt duo diverso genere & conditione privilegiati, privilegium infirmius cedit fortiori, ita exceptio S^ci Macedoniani cedit beneficio restitutionis.

h. l.

b. l. §. fin. Eadem hîc est ratio SCti Vellejani, si solvendo non inveniatur prior debitor. *l. 12. D. b. t.* Quoties autem concurrunt duo privilegiati, qui in privilegiis sunt pares, mutuo concursu impediuntur, privilegia confunduntur & pro privilegiatis non habentur, ita minor adversus minorem petens restitutionem non est audiendus. *b. §. si minor filiof. minori pecuniam crediderit, potior est causa consumentis. l. 34. D. b. t.* ex vulgata regula, Privilegiatus contra æque privilegiatum non fruitur privilegio, quæ & in Praxi observatur.

VIII. *Ad l. 13. in pr.]* Non solum minoribus, verum successoribus quoque minorum universalibus datur in integrum restitutio, etsi sint ipsi majores, *l. 18. §. fin. D. b. t.* sed ex persona defuncti intra tempus legitimum, unde minor annis 25. si succedat majori tam ex sua quam defuncti persona restitutionem habet, ut post annum vigesimum quintum tempus legitimum superfit, intra quod defunctus restitui potuisset. *l. 19. D. eod.* Imò ex cessione beneficio quoque restitutionis gaudent successores particulares. *l. 24. in pr. D. d. t.* Qui pro minore, circumscripto dolo adversarii, fidejussit, ei citra ullum beneficium speciale restitutionis exceptio doli accommodatur. *l. 7. D. de Exepr.* si minor sit lapsus ætatis lubrico, citra restitutionem fidejussor ex sua persona obnoxius erit contractui. *l. 2. C. de Fidejuss. minor.* neque igitur huc pertinet

net regula, qua principali obligatione submota etiam tolluntur accessoria. *l. 129. §. 1. D. de R. I.* quia hîc principalis debitor ipso jure obligatus manet. Add. *l. 40. D. de R. C.* Cæterum hoc casu ex causæ cognitione interdum aliter pronuntiabit prætor. *h. l.* veluti, si alia ratione possit consuli creditori, quando actori contra principalem reum actio salva manet. *l. 51. D. de Procurator. l. 89. D. de A. H.* vel si fidejussor ignoraverit, eum, pro quo fidejussit, minorem esse. *l. 48. §. 1. D. de Fidejuss.*

I X. *Ad l. 16. §. pen.]* Licet naturaliter (non tamen jure naturali, quod æquum & bonum est) contrahentibus in pretio se circumvenire, modò sit sine dolo, fraude, & malis artibus, uno verbo *ἐν φωνῇ. h. §. l. 22. §. fin. & l. seq. D. de Locat.* quod restringitur, ut hæc circumscriptio toleretur usque ad dimidium justî pretii, quod si egrediatur, agitur adversus emptorem, vel ut restituito pretio fundus recipiatur, vel, quod deest, justo pretio suppleatur. *l. 2. & 8. C. de Rescind. vend.* Hoc remedium *d. l. 2.* ob eandem humanitatis rationem locum habet in emptore, in locatione, conductione, permutatione, in soluturadatione, divisione rerum. Add. *l. 1. & 3. C. Commun. utr. jud. l. 4. C. de Evict.* Verum in vendita hereditate propter incertitudinem pretii hereditatis id beneficium locum non obtinere judicavit Frisîæ Senatus. Idem statuendum est de captu piscium, ut etsi nihil captum sit, pretium ven-

venditori debeat. *l. 8. §. 1. D. de Contrah. empt. l. 7. D. de Her. vel act. vend. l. 11. §. fin. D. de A. E.* Ideoque nec prætextu læsionis emptori succurritur, *arg. l. 8. C. de Rescind. vendit.* An & in transactione locum obtineat, dicitur in *l. 78. §. fin. D. Ad SC. Treb.* Venditor autem ita læsus non juvabitur extraordinario restitutionis beneficio, sed ordinaria actione ex vendito. *arg. l. 2. C. de A. E.* atque ideo isti remedio non præscribitur quadriennio continuo, sed triginta annis. *l. 3. & 4. C. de Præscript. 30. ann.* Sententiam hanc pronunciando secutus est Senatus Frisiæ. Aliud invenire licet in legibus Transsylvaniæ. *p. 2. tit. 8. §. 15.* ubi circa res mobiles annus, circa immobiles quadriennium conceditur, Belgarum Principes decennium hujus actionis exclusioni præstituerunt.

X. *Ad §. fin.]* Restitutiones, quæ damnatos eximunt à pœna, concedit Princeps vel Senatus. *l. 1. §. pen. D. de Postul.* qui autem ætatis lubrico lapsi & circumscripti sunt, iis, licet interdum actionem impetrent, *l. 13. §. 1. D. h. t.* extra ordinem nulla data actione, sed cognitione prætoris subvenit prætor. *l. 24. §. ult. D. eod.* vel etiam præfectus urbi, vel alii magistratus. *h. §.* Hic vocabulo magistratus intelliguntur majores, non etiam municipales magistratus, quæ enim sunt magis imperii, h. e. quæ potestatem magistratus majorem, excellentiorem & augustiorem requirunt (veluti est restituere in integrum)

grum) quam jurisdictionis, ea magistratus municipalis facere nequit. *l. 26. in pr. & §. 1. D. Ad municip. ne quidem hodie post l. ult. C. Vbi & ap. quem cogn.* qua restitutiones ex causa ætatis sunt factæ juris ordinarii, ut & hîc in integrum restituant, qui jurisdictionem proprio jure ceu ordinariam habent, & qui ab iis dati sunt judices, ubi tamen per judices datos improprie intelliguntur ii quibus est mandata jurisdictio, cui similis est judex datus à Principe, qui si aliquem cognoscere jusserit de uno negotio, atque ita judicem dederit, non nudam notionem ei concedit, sed jurisdictionem mandatam. *l. un. C. Qui pro sua jurid. l. 5. C. de Iudic.* qui etiam sententiam suam exequi potest. *arg. dd. text. junct. l. 3. D. de Jurisd. & l. 15. in pr. D. de Re jud.* Jus in integrum restituendi non habet χαμαιδικασῆς, judex pedaneus, qui à prætore, præside, præfecto urbi, aut ab aliis magistratibus dabatur, qui ne quidem mandatam jurisdictionem aut forum proprium habuit, sed notionem tantum, & audientiam & judicandi facultatem. *d. l. 15. D. de Re jud.* Eadem hîc est ratio judicum commissariorum. *d. l. ult. C. Vbi & ap. quem.* de Moribus hodiernis dixi supra *ad l. 1. §. 8. D. de Postul.*

XI. *Ad l. 24. §. 2.]* Minorem contra aditionem hereditatis etiam rebus hereditariis distractis restituendum esse non immerito placuit Senatui Frisæ, *arg. §. 5. Instit. de Her. qual. & diff.*
Iute-

Integri quidem restitutio plus quam semel decernenda non est, verba sunt Pauli *1. Recept. sent. tit. 7. §. 2.* & restitutio in integrum plus quam semel postulari nequit. *l. 1. & 2. C. Si sep. in int. rest. postul.* ut cui restitutio in integrum semel negata est, in eadem causa se iterum restitui frustra desideret; Sed minor audiendus est, si in eadem causa bis restitutionem petat, nam impetrata restitutione contra aditionem hereditatis, quam ipse minor adierat, restitui potest, ut iterum eandem adeat. *arg. l. 7. §. 9. D. h. t.* quamvis speciali ratione filius, quando pater pro eo adiit hereditatem, non audiatur, potens se restitui, ut hereditatem à patre repudiatam adeat. *l. ult. §. fin. vers. non autem. C. de Bon. quæ lib.* Si quis autem minor omiserit vel repudiaverit hereditatem, si quidem bona hereditaria jam sint distracta, non est audiendus. *h. §. 2.* Excipitur hodie ius heres minor, qui etiam distractis rebus restituitur. *l. ult. C. de Repud. her.*

XII. *Ad l. 27. §. 2. & l. ult.]* Minore, qui pro alio novandi animo intercesserat, restituto, restituitur creditori actio temporalis in veterem debitorem in eo statu, in quo tempore novationis fuit, pignus etiam, quod dederat debitor, obligatum manet. *h. l. ult.* si & in pignus antecellens actio restituta fuerit *h. §. 2.* novatione enim legitime facta pignora liberantur. *l. 18. D. de Novat.* aliud obtinet in muliere, quæ si pro eo, qui temporali actione tenebatur, intercessit,

temporalis quidem actio creditori restituitur, sed ita, ut post restitutionem etiam tempora continua ex causa præcedenti numerentur. h. e. ut cursus actionis non interrumpatur. l. 24. §. ult. D. Ad SC. Vell.

XIII. Ad l. 28.] Cum minori adversus tutorem, cum quo egerat, iudicium tutelæ directum restituitur, non ideo tutori iudicium tutelæ contrarium, quod priori non cohæret, neque cum eo communionem habet, restituendum est. h. l. ubi autem per conventionem aliquam cum minore initam alterius jus vel actio sublata est, si minor adversus eam conventionem restituatur, etiam alteri jus, quod ei ante competiit, restituitur. Quomodo si quando minor restituitur adversus transactionem, restitutio quoque ejus prodest parti adversæ, ut exercent pristinam actionem, perinde atque si nulla transactio intervenisset. l. 24. §. 4. D. h. t. l. 1. & 2. C. Si adv. transact.

XIV. Ad l. 39.] Appellatio conceditur à sententia definitiva. l. 21. C. de Appell. ab interlocutoria non item. l. 7. C. Quor. appell. nisi quatenus vim habet definitivæ, totumque negotium perimit, ac continet damnum irreparabile. h. l. ubi hæc verba, dicta pro ætate sententia adversarii, ut impedirent cognitionem præsidis, ad Imperatorem appellaverunt, manifeste probant, appellationem ab interlocutoria interpositam, effectum inducere suspensivum ut loqui amant DD. add. l. 2. D. de

de Appell. recip. Concord. Jus Transisulaniæ. p. 1. tit. 19. §. 2. quod etiam sequitur Camera Spirensis. Jure Canonico ab interlocutoria ut & à quovis gravamine appellatio conceditur. c. 12. X. de Appellat. c. 3. eod. in 6. Verùm Concilium Tridentinum id mutavit, atque secundum normam juris civilis appellationem concessit. Sess. 24. c. 20. de Reformat. & sess. 13. c. 1. de Reformat.

XV. *Ad l. 42.] Præfectus prætorio etiam ex sua sententia in integrum restituere potest. l. 17. D. h. t. à cujus tamen sententia appellatio non conceditur. l. un. C. de Sentent. præfect. prætor. Præses quoque provinciæ minores in integrum restituit contra suam & decessoris sui sententiam, & quod appellatio interposita præstat majoribus, hoc beneficio restitutionis consequuntur minores. h. l. l. 17. D. eod. Actorum item verba tenore sententiæ perseverante emendare non est prohibitum. l. 46. D. de Rejud. supplere potest prætor quædam, quæ desunt priori sententiæ. l. 42. D. eod. sententiam etiam interlocutoriam mutare licet. l. 14. D. d. t. c. cum cessante. X. de Appellat. quod servant mores. Definitivam sententiam à se latam prætor revocare, rescindere, aut mutare non potest. l. 14. D. de Rejud. Judex qui perperam judicavit; semel pluris vel minoris condemnavit, eodem die iterum judicare, aut sententiam suam amplius corrigere nequit. l. 55. & 62. D. eod.*

XVI. *Adl. 45.*] Contra pupillum non currit usucapio, nec præscriptio. *l. 48. in fin. pr. D. de A. R. D. ne quidem tricennalis. l. 3. C. de Præscript. 30. ann.* Si tamen res pupilli validè alienata fuerit, fortè, quia prætoris decretum antecessit, vel res sine decreto alienari potuit. *l. 22. C. de Admin. tut.* usucapio locum habebit, sed si per contractum læsus sit, restituetur; sic usucapio cæpta adversus defunctum, qui posthumum heredem reliquit, impleri potest, prius, quam posthumus nascatur, & heres existat. *h. l.* Adversus puberem 25. annis minorem usucapio olim currebat, sed contra eam restitutionis auxilium decernebatur. *l. un. C. advers. usucap.* Quædam præscriptiones, ut bidui aut tridui, quod appellationi interponendæ præfigebatur, salva restitutione adversus minorem currebant, non etiam præscriptio quinquennii, quæ in inofficiosi testamenti querela locum obtinet. *l. 2. C. In quib. caus. in int. restit. necess. non est.* neque etiam præscriptio longi temporis minoribus obijcitur. *l. 3. C. Quib. non objic. long. temp. præscript.* Ac hodie generaliter non amplius præscriptiones temporales contra minores currunt, ut nec indigeant restitutione. *l. fin. C. In quib. caus. in int. restit. non est necess.* quâ derogatur *l. 38. D. h. r.* Præscriptio autem longissimi temporis cum effectu etiam citra beneficium restitutionis contra minores locum obtinet. *d. l. 3. C. de Præscript. 30. ann.* Moribus patriæ sublata est pupillaris & mi-
no-

norennis ætatis differentia, & confunditur tutela cum curatione, atque ideo contra masculos minores 20. & fœminas minores 18. annis omnis præscriptio dormit. Ref. Velav. tit. 15. §. ult. ll. Municip. Zutphan. tit. 14. §. 3. Apud Ruremundenses tamen præscriptio trientis seculi, *de verjaringhe van 't derdendeel van hondert jaren*, contra minores currit, modo masculus exceſſerit annum 14. fœmina annum 12. ll. Rurem. p. 3. tit. 4. §. 1. art. 3. & 4.

DE CAPITIS MINUTIS.

XVII. *Ad l. 3. §. 1.]* Capitis diminutio contingit salvo statu. *l. 1. §. 8. D. Ad SC. Tertul. h. e. salvâ civitate l. 2. D. h. t.* unde si quis minor 25. annis in adrogatione se circumventum dicat, etiam contra patrem adrogatorem restituitur. *l. 3. §. 6. D. de Minor.* sed cum status libertatis vel civitatis amittitur, res restitutionem non capit. *l. 9. §. 4. D. eod.* Minima capitis diminutio emancipato filio manifestè accidit, cum emancipari nemo possit, nisi in imaginariam & servilem causam deducatur. *h. §.* interveniebant enim imaginariæ venditiones, mancipationes figuratæ, solennes circumductiones, injuriosa raphismata. *l. ult. C. de Emancip. liber.* Licet autem per eam *l.* sint sublata hæc solennia, etiamnum tamen hodie emancipatio *χειραφεσία, ἐξοικείωσις*, est capitis diminutio; qui enim hodie emancipatur, priorem statum mutat, resolvitur potestas patria,

Patria, ut filius sit suæ potestatis ἀντιζούσι, arg. pr. & §. 3. *Inst. de Cap. dimin. l. ult. D. eod.* sed quando pater sive avus, non etiam mater, filium vel nepotem consentientem coram magistratu competenti, penes quem est plena legis actio, à sua manu dimittit. *d. l. ult. §. 6. Inst. Quib. mod. jus patr. potest solv. add. ll. Ruremund. p. 1. tit. 3. §. 1. art. 4. & seqq.* Moribus etiam liberi à matribus emancipari solent. *ll. Antwerp. tit. 44. §. 1. & 2.* Moribus item hodiernis, per separatam habitationem, filii tacitè emancipati esse intelliguntur. *ll. Antwerp. tit. 43. §. 73.* quamvis aliud placuerit Senatui Frisicæ; si pater diu passus sit, filium tanquam patrem familias separatim rationes instituere, aut seorsim vivere, aut matris bona per eos administrari, qui in testamento matris tutores nominati fuerunt, præses provinciæ æstimabit, an patrem audire debeat. *l. 1. C. de Patr. potest.* Hâc occasione quæro, an per matrimonium filius emancipetur? *Neg. l. 20. D. Ad l. Iul. de adult. l. 7. C. de Nupt. l. 12. C. de Collat.* Moribus hodiernis per nuptias eximuntur potestati patris. *ll. Rurem. d. §. 1. art. 1. Ordin. Frisc. lib. 1. tit. 6. art. un.* uti nec filia maritata post mortem, mariti in eandem recidat. *arg. l. ult. D. de His qui sunt sui vel alien. jur.* Concordant mores. *ll. Rurem. d. l. art. 2.*

E x

EX QUIB. CAUS. MAIOR.

XVIII. *Ad l. 1. in fin. l. 26. §. fin. & l. 39.]*
 Actione rescissoria, seu restitutoria succurritur
 & præsentibus contra absentes quoscunque, &
 contra præsentes absentibus Reip. causa. *h. l. 1.*
 Imò succurritur etiam illis, qui pro sua civitate
 legatione functi sunt, sive reliquerint procurato-
 rem, sive non. *h. l. 26. §. fin.* Sed contra absen-
 tem rei publicæ causa præsens restitui volens non
 auditur, si absens reliquerit procuratorem, à
 quo potuit defendi, quem si præsens non conve-
 nerit, sibi imputare debet *h. l. 39.* Additur in
 in. *h. l. 1.* clausula generalis, *si qua iusta mihi cau-
 sa videtur*, per quam intelliguntur aliæ iustæ ab-
 sentiae causæ, & generaliter quotiescunque quis
 ex necessitate non ex voluntate absuit, subve-
 niendum ei dici oportet. *d. §. fin.* Imò & ei qui
 ex causa probabili, veluti propter studia absuit,
 causâ cognitâ succurritur. *l. 28. h. t.* quomodo &
 mercator, licet etiam sui lucri causa absit, per
 absentiam læsus restituendus est, *arg. d. l. 28. &
 l. 3. §. 2. D. h. t.* Non tamen huc pertinet igno-
 rantia iusta, ut multi contendunt; Sed propter
 eam contra præscriptionem restitutionem dari
 nego, ne penitus universa præscriptionum jura
 evertantur; & quæ lex certum definit tempus
 inquirendæ rei aut inquirendi in rem, & post il-
 lud dominum excludit, simul hoc ipso arguit in
 genere & in thesi domini negligentiam, cui si
 nihilo-

nihilominus subveniret, sibi contradiceret; unde nullam scientiam vel ignorantiam expectandam esse docet Imp. in *l. fin. in fin. C. de Long. temp. præscript. add. l. 3. C. de Præscript. 30. ann. l. fin. C. de Fund. patrimon. lib. 11.* Atque ideo Senatus Sabaudia contra præscriptionem 40. annor. denegavit restitutionem.

XIX. *Ad l. 19. & 30.]* Possessio plurimum facti habet. *h. l.* quatenus citra naturalem & corporalem apprehensionem non acquiritur. *l. 8. D. de A. P.* quatenus confertur cum dominio, quatenus est detentio. *l. 115. D. de V. S.* quomodo dominium cœpit ex naturali possessione. *l. 1. §. 1. D. de A. P.* & in acquirendo dominio juris gentium exigitur apprehensio corporalis, & ut vacua possessio transferatur in accipientem. *l. 13. C. de Distract. pign.* Imò possessio est facti & animi. *l. 1. §. 15. D. Si is qui testam. lib. ess. juss.* & plurimum ex jure mutuatur. *l. 49. in pr. D. de A. P.* quâ acquisita animo retinetur. *§. 5. Inst. de Interdict.* quâ etiam ignorantes per procuratorem eam acquirimus *d. l. 49. §. fin.* quod quomodo sit intelligendum, infra explicabitur, Unde licet in suos heredes dominium ipso jure continuetur. *l. 11. D. de Liber. & posth.* possessio tamen non nisi naturaliter comprehensa ad eosdem pertinet. *l. 23. D. de A. P.* quod autem *h. l.* possessio quasi juncta dicitur transire in heredes, hoc de usucapione exaudiendum est, quæ etiam à defuncto cœpta ante aditam hereditatem completur.

ir. l. 40. D. de *Vsucap.* sed hoc jure singulari receptum est. l. 44. §. 3. D. *eod.* & eodem sensu utina possessio, h. e. usucapio, quæ prodesse operat defuncto, & heredi & bonorum possessori continuatur. §. 12. *Inst. de Vsucap.* Possessio eadem naturalis penes filium fuit vivo patre, & rerum à patre donatarum. l. 2. §. 1. *vers. filium.* D. *Pro hered.* In Praxi regula d. l. 23. in detudinem abiit, in momento mortis defuncti investitur proximus heres, juxta vulgatum *den ode erft den levende.*

DE ALIENAT. JUDIC. MUTAND.

XX. Ad l. 3. §. ult.] Ex edicto de alienatione iudicii mutandi causa facta datur restitutio. l. un. *eod.* quæ non rescindit quod gestum est, seditori concedit actionem in factum contra alienantem, (contra quem jure civili actio directa non competebat,) ad id quod interest. l. 1. §. 1. d. t. Is quoque in quem res est alienata, directæ rei vindicatione conveniri potest. d. l. un. Non igitur alienatio iudicii mutandi causa facta propriè loquendo est causa in integrum restitutionis, vid. l. 16. D. de *Minor.* Et licet herede instituto fiat alienatio per universitatem ἐν ὁμαλῇ. l. 1. D. de *Fund. dotal.* l. 62. D. de *A. R. D.* si quis tamen heredem instituerit, non comprehenditur hoc edicto. l. 8. D. *h. t.* Cum hoc iudicio extraordinario concurret actio utilis in rem; alienum enim etiam ante litem contestatam rem dolo desit

160 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

desiit possidere, tenetur actione in rem. *l. 27. §. 3. & l. 36. D. de R. V. & ut possessor condemnandus est. l. 25. §. 8. D. de Petit. her. Add. l. 150. D. de R. I. sed si, adversus quem actio in factum competit, paratus sit, utile iudicium pati, perinde ac si possideret, denegabitur adversus eum ex edicto prætoris actio in factum. *h. §. Interim ab eo, in quem res alienatæ sunt, usucapio, quæ forte ab alienante bona fide fuit inchoata, complebitur, l. 4. in pr. D. h. t.**

DE RECEPT. QUI ARBITR.
RECEP.

XXI. *Ad l. 1. & 32. §. 14.]* Compromissa ad similitudinem iudiciorum rediguntur, quod ad processum iudicarium. *h. l. v. g. uti magistratus suspectus recusari potest. Nov. 96. C. 2. & Nov. 53. c. 3. ita & arbiter receptus, compromissarius, διαιτητὴς αἰγέλως, ex compromisso partium ad finiendas lites electus, si manifesta ejus sordes ac turpitudine sit; si excipiatur de pecunia quomodocunque accepta, ne parti præjudicium generetur, non coget Prætor sententiam dicere. l. 9. §. 3. D. h. t. sed si arbitro talis exceptio non opponatur, forte, quod partes ei confidant, prætor causa cognita interponet suas partes, ut officium quod suscepit impleat. l. 3. §. 2. in fin. D. eod. Add. l. 13. §. 3. l. 20. D. d. t. cum simill. Cæterum non per omnia arbitria comparantur iudiciis. Apud arbitrum enim non est necessaria litis contesta-*

statio, *arg. l. un. C. de Lit. contestat.* nec datur
 compromissio exceptio litis pendentiae, ut lo-
 untur. *l. 30. D. h. t.* neque coram arbitro in-
 stituitur mutua petitio seu reconventio, *arg. l.*
§. 6. & l. 32. §. 15. D. d. t. condemnatus ab
 arbitro non efficitur infamis *l. 13. §. 5. D. de His*
in not. inf. neque ex sententia arbitri oritur actio
 iudicati, nisi litigatores sententiae subscripserint,
 et silentio decem dierum comprobaverint. *l. 1.*
pen. C. h. t. Nec etiam exceptio rei iudicatae
 nascitur ex compromisso. *l. 2. D. eod.* Sed datur
 exceptio pacti, si compromissum nudo pacto sit
 constitutum. *l. 11. §. 3. D. d. t.* Neque tandem
 sententia arbitri compromissarii datur appella-
 tio. *d. l. 1.* Si tamen arbiter manifestè inimicus,
 stationibus conventus, ne diceret sententiam,
 hilominus dicere perseveraverit, petitioni pœ-
 re exceptio doli obstabit, per quam, licet non
 impelletur, inducitur quod ad effectum quædam
 appellandi species *h. §. 14.* In Francia eandem
 in, quam iudicum sententiae, obtinent arbitro-
 rum lauda: Sed appellatio non suspendit iudi-
 cium, quod per apparitores pendente appella-
 tione executioni mandatur, & causa appellatio-
 nis peragenda est apud magistratus præsidiales,
 vel in Senatu. In Frisia reductiones usum habe-
 re frequentissimum observavi, & apud supre-
 mam Curiam sunt petendae intra decem dies, at-
 que effectum sortiuntur suspensivum, uti interim
 executio laudi impediatur, exemplo appellatio-
 nis.

L

nis.

nis. *l. un. D. Nihil innov. pendent. appell.* vid. quæ supra sunt dicta *Exerc. 2. n. 26.*

XXII. *Ad l. 17. & 27. §. 3.]* Si plures sint arbitri, omnes simul debent cognoscere *b. l. 17. §. 2.* duo non possunt absente uno, etiam si ille sit vocatus, potuit absentis præsentia trahere eos in ejus sententiam. *ead. l. §. fin.* Sed jure Canonico major pars recte fert sententiam, licet reliqui non adsint, modo tamen sint vocati. *c. 2. de Arbitr. in 6.* si omnes sint præsentēs, arbitrio partis majoris stabitur. *d. l. 17. §. pen.* Si in duos sit compromissum, quatenus circa tertium eligendum consentiunt, compromissum valet, si dissident, ex se non valet. *d. l. §. 5.* sed sustinebitur interveniente auctoritate prætoris, qui eos coget, ut tertium eligant. *d. §. pen.* Hodie nihil frequentius est, quam in duos compromittere cum potestate tertium adsumendi, quem super-arbitrum vocare solent. Si plures arbitri fuerint, & diversas sententias dixerint, licebit sententiæ eorum non dari; sed si ex tribus arbitris unus quindecim, alius decem, tertius quinque condemnent, quinque præstari debent, quia, ex sententia IC. in *b. §. 3.* in hanc summam omnes consentiunt. Sed moribus hoc heurismaticum negant obtinere, nullasque sententias esse arbitratorum. Alibi ad componendas arbitrorum sententias & lites expediendas mediæ sententiæ statuitur: sed cum mores, alibi arbitria valde sint enervata, facile ex hac causa reductioni locus dabitur.

bitur. Atque hinc iterum arbitria à judiciis distinguuntur; si enim inter pares numero iudices competentes dissonæ sententiæ proferantur, valebit favorabilior, vel quæ prospicit reo. *l. 38. D. de Rejud.* Quod si duo iudices dati, seu pedanei diversas sententias dederint, utraque sententia est in suspensio, donec competens iudex seu magistratus ordinarius unam earum confirmaverit. *l. 28. D. eod.*

XXIII. *Ad l. 19.]* Non pertinet ad prætorem qualem sententiam ferat arbiter, dummodo dicat, quod sibi videtur, neque si insertum sit compromissio, ut arbiter, cui libera facultas pronuntiandi relinqui debet, sententiam certam dicat, arbitrium sustinetur. *h. l. arbiter non est, qui arbitrio suo non pronuntiat, Arbitri libera est & nullis adstricta vinculis religio, non prout lex, sed prout humanitas impulit, &c.* neque talis pronuntiatio ullam adfert utilitatem, quia non datur actio iudicati. *l. 1. C. de Recept. arbitr.* Sed si ita sit compromissum, ut consilio alterius arbiter pronuntiet, non vitiabitur compromissum tale, quo libera facultas pronuntiandi non aufertur. *cum olim. 7. Extr. de Arbitr.* Diversum hic etiam obtinet in iudice, qui, si convenerit inter litigantes, quid pronuntiari debeat, sententiam huiusmodi proferet. *l. 26. D. de Rejudic.* Exempla occurrunt in *l. 49. D. de Pact. l. 13. & 21. D. Commun. divid.*

XXIV. *Ad l. 27. §. 4. & l. 39.]* Arbiter
L 2 præ-

præsentibus litigatoribus sententiam dicere debet, si quis ex litigatoribus adesse iussus etiam contumaciter defuerit, pœna committitur, nisi in compromisso specialiter expressum sit, ut uno vel utroque absente sententia feratur. *h. §. 4.* An arbiter contumacem punire potest? Aff. jubendo adversario pecuniam dari. *h. l. 39.* quæ tamen pœna pecuniaria est instar mulctæ, sed adversario, non fisco, applicatur, neque præcise exigitur, verum, qui arbitro non paret, in pœnam compromisso comprehensam tenetur, proprie non est mulcta (quæ fisco addicitur, & olim populo. *l. 5. C. de Mod. mulct.*) non enim arbitris, sed jus mulctæ dicendæ competit his, quibus publicè judicium & non aliis, nisi eis specialiter permissum est. *l. 2. §. fin. D. de Iudic.* item, mulctam dicere is potest, cui judicatio data est, magistratusque solos & provinciarum præfides posse mulctam dicere, mandatis permissum est, verba sunt *l. 231. D. de V. S.*

X X V. *Ad l. 32. §. 6. & 7.*] Super famoso edicto, vel de ea re de qua publicum judicium constitutum est in arbitrum compromitti nequit. *h. §. 6.* Idem dicitur de actionibus popularibus. *h. §. 7.* Quod autem ex *d. §. 6.* de famosis delictis asseritur, hoc, ut docent subjecta exempla, exaudiendum est de publicis delictis, quibus per stipulationem pœnalem condigna irrogari pœna nequit; nec faciet compromissum, quo minus reus criminis ad magistratum ordinarium

narium remittatur. An super delictis mere privatis recte compromittitur? Si pro delicto privato ordinario civiliter agatur, compromissum sustineri statuo, sed ita condemnatum non fieri infamem dixi supra *aff. 21.* De causis quoque matrimonialibus potestatem judicandi arbiter non habet. *c. pen. X. de Inintegr. restitut.*

XXVI. *Ad l. 41.]* Ad Rempublicam administrandam non admittitur minor 25. annis. *l. 8. D. de Muner. l. 6. §. 1. D. de Decur.* nisi urgeat necessitas penuriæ hominum. *l. 2. C. Qui atat. vel profess. lib. 10. vel beneficio liberorum. l. 2. D. de Minor. vel ex indulgentia Principis. l. 11. in fin. D. de Decur.* cujus scientia omnem maculam delet, grave est potestatem Principis in dubium vocare. *l. 2. C. de Crimin. sacrileg.* Ita Honorio nobili puero datus est Consulatus à Principe in *l. 14. C. de Religios. l. ult. C. de Privileg. eor. qui in sacr. palat. lib. 12. & Tribunatus militum datur pupillo in l. ult. C. de Testam. milit.* Sic potest evenire, ut minor annis 20. sit consul. *l. un. §. 2. D. de Offic. Consul.* Sententia etiam à minore annis 25. lata sustinetur, nisi sit minor decem & octo annis. *l. 57. D. de Re jud.* An igitur qui agit annum decimum & nonum judicis officio rectè fungitur? *Aff. d. l. 57.* est hæc ætas plenæ pubertatis. *l. 14. D. de Alim. legat. §. 4. Inst. de Adopt.* Minor igitur 20. annis, qui non est egressus annum octavum decimum judicare & officio judicis fungi non debet. *h. l. Ætas judi-*

cum Romæ antea definiebatur per legem Comitialem anno quinto & trigesimo; sic Augustus *Iudices à trigesimo ætatis anno elegit, id est quinquennio maturius quam solebat.* In Hispania quoque requiruntur in Iudice anni 25. ut, si ante id tempus officium judicis acceptaverit, puniatur pœna privationis ejus, & ut loquuntur, inhabilitationis.

EXERCITATIO SEPTIMA, RESPONDENTE

BERHARDO BORNEMAN, *Heerdâ-Gelro.*

NAUT. CAUP. STABUL.

I. **A** *dl. i. §. i.]* Tabernariam exercere atque hospites recipere ab initio in cujuslibet est arbitrio. *h. §. excipitur casus. l. i. C. de Metat. lib. 12.* At ubi quis quæstum occæperit, & signa hospitii vel cauponæ ostentaverit, iter agentes repellere sine causa non licet. *l. un. §. 5. D. Furt. advers. naut. caup.*

II. *Adl. 2.]* Nautæ, caupones, stabularii, ut innotesceret, prætorem curam gerere reprimendæ id genus hominum improbitatis, tenentur non tantum de culpa levi, ut in locato & conducto, sed etiam de culpa levissima. *l. 3. §. i. h. t. & nautæ, v. g. omnium eorum recipiunt custodiam, quæ in navim sint illata, etiamsi hospes ea*
non

non adsignaverit. *l. i. §. fin. D. eod.* Et licet prædixerint nautæ, ut unusquisque vectorum res suas servet, & se damnum non præstatu-
 runt, si vectores prædictioni consense-
 rint. *l. ult. in fin. pr. D. h. t.* neque periculum hoc
 evitabunt, si claves tradiderint eis, qui apud eos
 divertunt, nisi ex circumstantiis possit constare,
 eo animo esse claves traditas, ut in hospitem pe-
 riculum transferretur. Alibi clavibus traditis
 apud horreum, mercium in horreo conditarum
 possessio tradita videtur. *l. 74. D. de Contrah.
 empt.* Caupo autem factum etiam viatorum præ-
 stat, quando ex edicto prætoris de recepto con-
 venit. *h. l.* si autem actione in factum ex quasi
 maleficio conveniatur, factum viatorum non
 præstat. *d. l. un. §. 5.* Qua eadem actione si plu-
 res navem exerceant, unusquisque pro parte,
 qua navem exercet, tenetur. *l. ult. §. 5. D. Naut.
 caup. stabul.* verum hoc casu actione exercitoria
 cum quolibet eorum in solidum agi potest. *l. i. §.
 fin. & l. seq. D. de Exercit. act.* Aliud servat Pra-
 xis. In edicto quoque de dejectis & effusis si plu-
 res in eodem cœnaculo, unde effusum vel deje-
 ctum est habitent, omnes, licet & hîc ex quasi
 maleficio agatur, tenentur in solidum. *l. i. §. fin.
 & l. seq. D. de Deject. & effus.* sed si cum uno fue-
 rit actum, cæteri liberabuntur. *l. 3. D. eod.* Imo
 si plures, diviso inter se cœnaculo, habitent, actio
 in eum solum dabitur, qui inhabitabat eam par-
 tem, unde effusum est. *l. 5. D. d. t.* Actio ista in

factum prætoris de recepto, quia rei persecutio-
nem continet, & in heredem & perpetuo dabi-
tur. *d. l. 3. §. ult.* Judicium vero in factum ex q.
maleficio in heredem non datur. *l. ult. §. fin. h. t.*

III. *Ad l. 3. §. ult.]* Ejusdem rei nomine &
de recepto honoraria actione & furti agendum
est, sed, qui agit, vel officio judicis, vel doli ex-
ceptione alterutra contentus esse debet. *h. l. ubi*
verba, furti agendum est, commodè exaudiuntur
de condictione furtiva, prout & sumuntur in *l. 9.*
D. de In lit. jur. l. 71. in pr. D. de Furt. ut, si prius
sit actum actione de recepto, quæ ob affinita-
tem, quam habet cum actione depositi, & locati
conducti, bonæ fidei actionis jure censebitur,
condictio furtiva doli exceptione tollatur, *arg. d.*
l. 71. add. l. 34. §. 1. D. de O. & A.

DE JUDICIIS & UBI QU. AG.

IV. *Ad l. 8. de Iudic. & ubi qu. ag.]* Domi-
cilium commune facit Roma, quæ dicitur patria
communis. *l. 33. D. Ad municip. ἡ Ρωμαίων πόλις,*
τῆς οἰκημένης ἐπιτομή, universi terrarum orbis
compendium. Quapropter omnes quantum-
vis exteri, ex quacunque causa agatur, Romæ, si
ibi inveniantur, conveniri possunt, nisi jus revo-
candi domum habeant, quod concessum fuit Le-
gatis, ne ab officio suscepto legationis avocen-
tur. *l. 24. D. h. t. ne legatio impediatur. l. 26.*
D. eod. & legatus, qui in legatione simpliciter
non adjecto loco, quod in provincia contraxit,
con-

constituit, quod ante legationem debuit, in loco constituti, iudicium pati non cogitur *h. l. ad originem constituti*, ceu ad locum contractus actor remittendus est. *l. 33. D. de Donat.* aliud est, ubi nominatim actum est, ut legationis tempore solveretur. *l. 3. D. de Legation.* vel si legatus constituerit Romæ, quod in provincia acceperat, Romæ conveniri potest. *l. 5. §. 1. D. de Constit. pec.* si Romæ contraxerint, legati non fruuntur suo privilegio. *l. 39. §. fin. D. h. t.* Hodie nutato imperio Romano, illoque domicilio orbis Roma, maxima ex parte id exolevit, quod lixi de foro communi. Legati tamen hodierni, qui à Regibus, Ducibus aut Rebus publicis mittuntur, seu in civilibus, seu in capitalibus causis, iudicium inviti vel sibi vel suis non accipiunt.

V. *Ad l. 11. & 21.*] Omnium actionum instituendarum principium, ab ea parte edicti profiscitur, qua prætor edicit de in jus vocando, verba sunt *§. ult. Inst. de Pæn. tem. litig.* neque tamen propriè iudicium inchoatur à citatione seu in jus vocatione (quæ vulgo promiscuè usurpari solent) sed à litis contestatione. *l. 15. D. Rem rat. hab.* ubi in jus vocatio manifestissime à iudicio distinguitur, jung. *l. un. C. de Lit. contest. c. 27. X. de Offic. & pot. jud. deleg.* Litis contestatio est, quando iudex per narrationem negotii causam audire cæpit. *d. l. un.* vel explicatius, per narrationem actoris, & contradictionem rei. ex *l. 14. §. 1. C. de Iudic. l. 2. circ. princ. C. de Iurejur.*

jur. propt. cal. Contradicit autem reus intentioni actoris vel nudè, negando narrata, juxta formulam antiquam, *Nego narrata prout narrantur, & dico secundum petita fieri non debere, petens me ab instituta actione absolvi*, vel actori exceptionem aliquam peremptoriam proponendo, qua in effectu debitum negatur, *l. 112. D. de R. I.* Cæterum reus non contestatur litem, sed actor cum reo litem contestari dicitur. *b. l. 11. l. 28. D. de Novat. l. 28. D. de Injur. Auth. libellum. C. de Lit. contestat.* Ridicula igitur est distinctio litis contestationis in affirmativam & negativam. Reus debitum fatendo absurdè dicitur litem contestari, nullæ sunt partes judicandæ in confitentes. *l. 25. §. fin. D. Ad L. Aquil.* Confessionem coram judice competente ante litis contestationem factam nulla sequitur condemnatio, sed sufficit præceptum de solvendo. *b. l. 56. D. de Rejud. l. 3. & 6. D. de Confess.* At si fiat confessio lite contestata, condemnatoria judicis sententia requiritur. *d. l. 3. & 5. D. de Confess.* quoniam judicium semel cœptum utique sententia finiendum est, & judex super re, de qua cognovit, judicare quoque cogitur. *l. 74. D. de Iudic.* Moribus sola confessio non parit executionem paratam, sed judicis sententia declaratoria adhibetur.

VI. *Ad l. 15.]* Expertes literarum decurionis munera peragere non prohibent jura. *l. 6. C. de Decurion. lib. 10.* decuriones non fungebantur judi-

judicandi munere, sed publici consilii causa con-
 sequebantur, atque curam & administrationem
 bonorum civitatis gerebant. *l. 239. §. 5. D. de*
Verum judex observare debet, ne aliter ju-
 dicet, quam legibus, aut constitutionibus, aut
 iuribus est proditum. *pr. Inst. de Offic. jud.* qua-
 remperiti legum, morum, aut constitutionum
 judicandi munere fungi nequeunt. *l. un. C. Ut quæ*
adv. jud. suppl. Nov. 82. in pr. etiam si enim
 eos consulendo huic imperitiæ occurrere pos-
 sunt, quod hodie multis in locis usurpatur, tu-
 tamen existimavit Imp. ex suo quam ex alie-
 ropestore sapere, aut aliunde judicandi hone-
 statem emendicare. *d. pr.* Sunt tamen hic privi-
 legiati iudices militares; milites enim armatæ
 militiæ, stipendia merentes, in causis tam crimi-
 nibus quam civilibus sunt conveniendi apud
 iustitiam potestatem, vulgò *de krÿghs-raedt.*
en. C. h. t. l. 6. C. de Iurisd. Quod hîc absur-
 dum visum non fuit, nam

Legibus antiquis castrorum & more Camilli

Servato, miles ne vallum litiget extra

Et procul à signis, justissima centurionum

Cognitio est igitur de milite :

Qui possunt ex corpore togatorum & studio-
 rum juris ad sessores & consiliarios adsumere,
 si sint periti νόμων καὶ περὶ πείρας, legum & triturae
 teensis, vid. *l. 2. D. Quod qu. jur. in al. stat.* Mo-
 rius viri militares judicant de delicto militari,
 uti de stationis desertione, fuga, armorum
 abje-

abjectione; si delictum sit commune, ut furtum, adulterium, homicidium, coram iis magistratibus conveniendi sunt milites, apud quos tale delictum commissum ostenditur. Si iudex judicaverit contra leges, litem facit suam, & quando dolo malo malè judicavit, veram æstimationem litis præstare cogitur. *h. l. §. 1. quando vero per imprudentiam peccavit, in quantum de ea re æquum religioni judicantis visum fuerit, pœnam sustinebit. l. ult. D. de Extraord. cogn. Add. supr. Exerc. 1. ass. 5.*

Etiam filiusfam. iudex malè judicando litem suam facit, nec pater de peculio, sed ipse filius conveniendus est. *§. 2. Inst. de Oblig. quæ q. ex del. æquum autem & bonum hic ita determinatur, ut teneatur in tantam quantitatem, quæ tunc in peculio fuit, cum sententiam dicebat. h. l. in pr. satisfaciet tamen non de ipso peculio invito patre, sed aliunde, aut in carcerem detrahetur, arg. l. 1. & pen. C. Qui bon. ced.*

V II. *Ad l. 19. in pr.] Fiscus, quando successit in locum privati, exercet privilegium suum. l. 6. in pr. D. de Iur. fisc. sed heres sortitur forum defuncti, neque suo privilegio excusatur; si vel absens ab alio defendatur, vel in foro defuncti inveniatur. h. l. vel si lis cum defuncto jam fuerit inchoata. l. 34. D. h. t. quia succedit in ejus locum à quo heres relictus est. l. 34. D. h. t. unde colligunt Practici ob debitum à defuncto contractum heredem arrestari posse, forique & immu-*

immunitatis renuntiationem obligare heredem
renuntiantis principali mortuo.

VIII. *Ad l. 22.*] Qui non cogitur in aliquo
iudicio pati, si ipse ibi agat, actiones exci-
pe cogitur, atque ita per reconventionem tol-
litur exceptio incompetentiæ jurisdictionis. *h. l.*
A. §. 5. vers. sed & si. D. eod. ut etiam vi ejus-
dem Ecclesiasticus subijciatur foro Secularis,
ut est in *l. 14. C. de Sentent. & Int.* quæ etiam
regula allegatur in *caus. 3. 4. 8. Can. 1.* Sed jure
non. planè se clerici exemerunt jurisdictioni
magistratus politici, uti nec prorogatione vo-
luntaria subijciuntur. *c. 12. & 18. X. de For. com-
p.* Quam rectè ipsi viderint. Certè omnis ani-
mæ potestatibus supereminentibus subiecta esto:
Quisquis se opponit, Dei ordinationi resistit. *Ad
Man. 13. v. 1.* Cui ordinationi si quos parere
convenit, Ecclesiasticos vel maximè parere con-
venit. Ut igitur reconventio procedat, necesse
est, ut sit persona & talis causa, super qua potuit
secularis cognoscere; ita reconventio in feudo,
nisi in causa feudali, propter defectum jurisdi-
ctionis non admittitur. *arg. c. un. de Controv.*
ad. ap. par. term. quod judicandò comprobavit
Camera Imperialis: Excipitur item *Auth. habita.*
Ne fil. pro patr. Studiosus, quem civis coram
Magistratu Urbano conventus reconvenire ne-
quit. Deinde, ut proponatur statim ante litem
contestatam, dummodo velit reus causam re-
conventionis cum causa conventionis simul eo-
dem

dem iudicio terminari. *Clem. saepe. vers. verum, de V. S.* alioqui locus est reconventioni usque ad sententiam vel factam conclusionem in causa. *c. dispendia. §. reus quoque. de Rescript. in 6.* Hinc expl. Nov. 96. c. 2. *Auth. & consequenter, C. de Sentent.* Sed si iudicium per sententiam definitivam finem acceperit, executio propter reconventionem retardari non debet, *arg. dd. text.* Neque etiam reconventio admittitur, quando officium iudicis imploratur ad actum aliquem extrajudicialem, veluti simplicem alicujus actus insinuationem, secus est quando officium imploratur per viam actionis vel extraordinariae juris nostri persecutionis. *l. 1. §. fin. D. de Extraord. cogn.* Moribus Patriae exiguum usum habent reconventiones: Arnhemienenses tamen eas admittunt adversus peregrinum pignorantem, vel qui extra istius civitatis territorium degit. *Statut. Arnhem. art. 41.* Neque habent locum in Transisalania, sed reus ibi pro reconventionem coram eodem iudice cautionem exigere potest. *ll. Transisal. p. 1. tit. 11. art. 1.*

IX. *Ad l. 23.]* In iudicium venisse id non intelligitur, quod post iudicium acceptum accidit. *h. l. h. e.* si nova obligatio post litem contestatam advenit, nova interpellatione opus erit, jus futurum in iudicium deduci nequit. Iudicium non potest esse in pendentem. *l. 35. h. t.* unde quod sub conditione debetur, pendente conditione peti nequit. *l. 213. D. de V. S.* Si tamen debitum futurum

turum à præfenti pendeat, rectè in iudicium deducitur, quomodo in debito annuo pro fequentibus annis condemnatio fieri poteft, *arg. l. 1. C. de Sentent. quæ fin. cert. quant.* fed condemnatio- ni talis claufula fubjici folet, *midts dat de executie der onverfchenen terminen tot die refpectieve verfchijn dagen in furcheantie werde gehalten.* Non obftat igitur *h. l.* quò minus libellum etiam poft litem conteftatam ufque ad fententiam emendare & mutare, atque relictâ priori actione inftitutâ novam actionem furrogare liceat. §. 35. *Inf. de Action. l. 12. §. 1. D. de A. P. l. 4. §. ult. D. de Noxal. act. l. 18. §. fin. D. de Vi & vi arm.* ita ta- men ut actor reo expenfas, quas fruftra adhibuit, refundat, novam actionem edat, & fpatium de- liberandi concedat. *l. 79. D. de Iudic.* unde fupervacanea eft Pragmaticorum claufula libellis in- feri folita, *Salvo jure addendi mutandi.* Praxis poft litis conteftationem hanc mutationem invi- to reo non admittit. Cæterum qui liti planè re- nuntiavit, caufam finitam inftaurare nequit. *l. 4. C. de Paët.* Hinc, qui poftquam actionem fidei- comiffi fufceperat, aliis defenfionibus ufus eam omifit, poftea, quamvis ante fententiam, reverti ad hanc defenfionem non poteft. *l. 52. h. t.* Si tamen interfit rei, litem finiri per fententiam, renuntiatio non admittitur invito reo & iudex de ea cognofcere & pronuntiare debet, *arg. l. 4. C. de Fruct. & lit. expenf.* quomodo litis conteftatio litigatores ex quaft contractu obligatos habet.

l. 3.

l. 3. §. II. D. de Pecul. & qui semel actionem proponit, necesse habet usque ad finem litem persequi. Auth. qui semel. C. Quomod. & quand. jud. Neque hoc à moribus alienum est.

X. *Ad l. 24. §. 2. & l. 38.] Actio in rem est ex præsentì possessione. h. §. 2. si per actionem in rem legatum petetur, etiam ibi peti debet, ubi res est, h. l. 38. Non excluditur locus domicilii; nam actione in rem conventus non tantum coram eo iudice respondere cogitur, ubi res sive mobilis sive immobilis, de qua contenditur, sita est, sed etiam in cujus territorio reus domicilium fovet, l. 3. C. Vbi in rem act. Quid si possessor in loco rei sitæ non degat? Idem statuo. Et hoc casu actio instituitur contra colonum, qui autorem nominando vel laudando liberatur, iudex autem possessori absenti terminum præfiget, intra quem si peremptoriè citatus non compareat, decernet actori missionem in bonorum possessionem. l. 2. C. eod. In Praxi actio in rem intenditur in loco rei sitæ. Et moribus nostris, qui proprietatem vel possessionem vindicare velit, incipiet ab inductione, quam appellant nostrates *Inleydinge*. Reform. Velav. tit. 8. §. 1. Stat. Arnhem. de mod. proced. art. 26. Reform. Zutphan. tit. 3. §. 1. Add. II. Transiful. p. 1. tit. 8. art. 1. Davent. p. 2. tit. 5. §. 1.*

XI. *Ad l. 30.] Nihil est impedimento, quominus quis ubi velit, habeat domicilium, quod ei interdictum non sit l. 31. D. Ad municip. sic de-*
por-

portatis quandoque certis locis interdicitur. *l. 5. D. de Interdict. & releg.* Ubi tamen semel acceptum est iudicium, ibi finem accipere debet. *h. l.* Quod de sola litis contestatione accipit Praxis; si lis nondum fuerit contestata, actor reum refusus expensis ad alium iudicem competentem pertrahere non prohibetur: Verum hoc tam largè extendendum non est; nam & sola conventio seu in ius vocatio impedire videtur, ne alibi iudicium finiatur; si quis postea quam in ius vocatus est, miles vel alterius fori esse cœperit, in ea causa ius revocandi domum non habet, quasi præventus; Exceptio igitur litis pendentiae, propter solam citationem est fundata. *l. 7. D. de Iudic.* Sed lite per sententiam terminata executio potest fieri in territorio alterius magistratus, qui per literas requisitoriales, vulgo mutui compassus, requisitus sententiam ab alio Magistratu latam exequi tenetur. *l. 45. §. ult. D. h. r. l. 15. §. 1. D. de Re jud.* Iudex requisitus exceptiones sententiae oppositas ad iudicem requirentem remittere debet. *l. 75. D. de Iudic.* Ita sonat Praxis, sed novissime in quadam causa matrimoniali aliter observatum fuit.

XII. *Ad l. 37.*] Nulli prorsus audientia præbetur, qui causæ continentiam dividere atque ex beneficii prærogativa id quod in uno eodemque iudicio poterat terminari, apud diversos iudices voluerit terminare. *l. 10. C. de Iudic.* unde, si inter plures familiæ eriscundæ, & inter eosdem

M

com-

communi dividundo, aut finium regundorum agatur, idem iudex sumendus est. *l. 1. D. de Quib. reb. ad eund. jud. eat.* neque alius super possessione, alius super principali proprietatis quæstione iudex postulari potest. *d. l. 10.* quod etiam obtinuit tempore Pandectarum. In Praxi quoque regula quæ ex *d. l. 1. & 10.* desumitur, servatur, dummodo jurisdictio sit competens tam pro possessione, quam pro proprietate, alioqui cum non esset jurisdictio competens in utroque negotio, alius de proprietate, alius de possessione cognoscet. Cum autem quæstio est de possessione & proprietate rei, prius possessionis, deinde proprietatis controversia cognoscitur & deciditur: Judicium possessorium & præparatorium petitorii, possessorium est actio secunda. *l. 3. C. Quor. bon.* In Hollandia omisso iudice in principali quæstione competente causam possessionis in suprema Curia ventilare licet. *Instruct. Cur. Holland. art. 19.* Cæterum iudicium possessorium & petitorium in eodem libello cumulari nequit. *l. 13. C. de R. V.* nihil habet commune possessio cum proprietate. *l. 12. §. 1. D. de A. P.* singulæ controversiæ singulas actiones requirunt. *l. 6. D. de Except. rei jud.* Ubi de vi, h. e. iudicio civili recuperandæ possessionis unde vi, & possessione, quæ hoc loco paulò pinguius ipsam rem petitam, & consequenter rei proprietatem denotat, prius cognoscendum est de vi, quam de proprietate. *h. l. add. l. 5. §. 1. D. de Vi publ.* Quid si de

de vi criminaliter & de possessione civiliter
gatur? Prius hoc casu cognoscendum est de
iudicio civili quam criminali. *l. 7. C. Ad l. Iul. de
i. publ.* aliàs civili disceptatione intermissâ, sæ-
pe fit, ut prius de crimine iudicetur, quod utique
maius merito minori præfertur. *l. fin. C. de Ord.
iudicior.* Jus Canonicum admittit, cumulationem
iudicii petitorii & possessorii. *c. pastoralis & c. cum
electus. X. de caus. propr. & poss.* Licet autem pen-
ente iudicio petitorio variare, atque possesso-
rum surrogare, quod pertinet ad quæst. ass. 9.
propositam.

XIII. *Ad l. 49. in pr.]* Venditor in causa
evictionis sequitur forum emptoris. *h. l. l. 1. C.
de i. in rem act.* quando ille paratus est iudicium
recipere; si autem venditor neget sua interesse,
etque emptorem defendere velit, aliud dicen-
um est, *arg. l. 2. C. de Iurisdic.* Ita fuit visum
enatui Frisiæ, sed ex inveterato Pragmatico-
rum errore sæpe alio jure utimur. Quo tamen
casu manifesti juris est, venditorem emptori de
evictione teneri, si hic auctorem laudaverit, &
conuerit, ut negotio assisteret, causamque in-
rueret. *l. 8. & 9. C. de Evid.* Hic quæro, an
emptor iudicio superior expensas litis à vendito-
re jure repetat, si eas ab adversario non recupera-
verit? *Neg. l. 18. C. eod.* Non potest cavere
ut impedire venditor, quò minus emptor per
calumniam aut injuriam vexetur. *l. 51. D. d. t.*

XIV. *Ad l. 65.]* Debitor etiam forum for-
titur

titur in loco, in quo contraxit. *l. 19. §. i. & ult. l. 20. l. 45. h. t.* Contractus appellatione hîc utimur latè, ut etiam quasi contractus comprehendat. *d. l. 19. §. i.* & generaliter omnis obligatio hîc pro contractu habenda est. *l. 20. D. h. t.* Neque tamen per locum contractus is locus præcisè intelligitur, in quo scriptum est instrumentum, sed vel maxime is, quem contrahentes respexerunt; contraxisse (dicit Jul. in *l. 21. D. de O. & A.*) unusquisque in eo loco intelligitur, in quo ut solveret, se obligavit, quo solvenda est pecunia. *l. 3. D. de R. A. I. P.* Cæterum in loco contractus actio in personam non aliter instituitur, quam si debitor ibi reperiatur aut domicilium habeat. *l. 2. §. 4. & d. l. 19. h.* quod servant mores, atque v. g. ex causa prorogatæ jurisdictionis extraneum non aliter teneri judicant, quam si ibi inveniatur, & citatio ipsi fuerit insinuata. Regula ista non est perpetua, ut reus conveniri possit in loco, ubi contraxit; nec locum obtinet, si inter contrahentes convenerit ne reus se ibi defendere cogeretur. *d. l. 19. §. 2.* ex quo etiam §. colligitur, advenam, qui à mercatore quid comparavit, vel ei vendidit, quem scit inde confestim profecturum, non compelli ibidem se defendere. Ita nundinarum singulare est privilegium, ut ne quis prætextu debiti in nundinis conveniatur. *l. un. C. de Nundin. LL. Antwerp. tit. 49. §. 6. & seqq.* Eadem est ratio mulieris dotem repetentis, quæ hanc litem marito inten-

intentabit non in loco contracti matrimonii, sed domicilii maritalis. *h. l.* unde in lucris nuptialibus mores observare solent locum domicilii mariti, non locum contractus: Neque communio omnium bonorum inter conjuges consuetudine introducta domicilii mutatione dissolvitur, & ratio habebitur domicilii non præsentis, sed ejus, in quo maritus contracti matrimonii tempore commoratus est.

XV. *Ad l. 79. §. 1.*] Judices de facto dubitantes jubentur, prout religio suggerit, sententiam proferre. *h. §.* Hic per religionem non intelligitur privata judicis scientia, sed vis jurisjurandi, quod ex veteri instituto in leges præstare judices solebant. *l. 14. C. de Iudic.* Ita in *l. 3. §. 2. D. de Test.* injungitur judici, ut ex sententia animi sui æstimet, quid aut credat, aut parum probatum sibi opinetur; *h. e.* Judex ex circumstantiis factorum & personarum testes examinabit juxta *pr. d. l. 3.* Non igitur hinc consequitur, judicem, cui aliter liquet, quam ex actis & probatis constat, secundum conscientiam judicare debere.

DE INOFFIC. TESTAMENT.

XVI. *Ad l. 5. §. 1.*] Querelâ inofficiosi testamenti utuntur inique præteriti, vel exheredatione submoti sine causa, vel ex causa quidem, sed Nov. 115. incognita vel ex causa quidem eadem Novellæ cognita, sed testamento non infer-

M 3

ta,

ta, vel inserta quidem, sed in cuius veritate probanda heres deficit. *d. Nov.* Errant igitur gravissimè, qui post *all. Nov.* usum querelæ evanuisse contendunt; Imò contra: Non tam tollere ibi voluit Iustin. querelam quàm potius planiorem & expeditiorem viam ei facere, quod constat ex Græcis vocabulis quibus ibi utitur, τῆς διαθήκης ἀκυρωμένης, ἀνατρεπομένης, licet alias, ubi remedium rescissorium non accommodatur, quod contra leges factum est, ipso jure sit nullum. *l. 5. C. de Legg.*

XVII. *Ad l. 6. §. 1.]* Non tantum querela competit liberis legitimè natis, & ab adscendenti adoptatis *l. 1. D. h. t. §. 1. Inst. eod.* Sed &, turbato mortalitatis ordine, parentibus, *l. 15. D. d. t.* nisi parentes in ipso testandi actu præteritioni consenserint, *arg. l. pen. C. de Fact.* quod laudavit Frisiorum Senatus. Fratribus vero non aliàs competit, quam si sint germani & consanguinei, ac scripti heredes infamiæ, vel turpitudinis, vel levis notæ maculâ aspersi fuerint. *l. 27. C. h. t.* unde restringenda est *l. 21. C. eod.* Huc non pertinet institutus heres spurius, qui ad decurionatum admissus fuit. *l. 3. §. 2. D. de Decur.* non enim est impedienda dignitas ejus qui nihil admisit. *l. 6. in pr. D. eod.* Hæc querela reddit patremfam. intestatum. *h. §. 1.* Atque ideò, cum jure novissimo cum parentibus fratres ac præmortuorum fratrum filii ab intestato succedant. *Nov. 118. c. 2. & 3.* admittentur fratres cum parenti-

EXERCITAT. VII. 183

reptibus, si hi testamentum liberorum evacuaverint, non enim distinguit *d. Nov.* utrum simpliciter ab intestato succedatur, an causa testati ad se trahat causam intestati.

XVIII. *Ad l. 8. in pr. & l. 25.*] Instituturus inofficiosi querelam debet primum agnoscere bonorum possessionem litis ordinandæ gratia. *h. l. 8. in pr.* quæ tantum viam præparat querelæ, neque scriptis heredibus aufert possessionem. *l. 2. C. de Inoffic. testam.* Querela enim, cum sit auxilium subsidiarium, non habet locum, ubi supersunt alia remedia *l. 23. in pr. D. eod. §. 2. Inst. d. t.* Pater quidem, qui filium emancipavit, præter bonorum possessionem contra tabulas habet jus antiquum querelæ, *l. 1. §. ult. D. Si quis à parent. manum.* sed ex diversis causis; quæ pater, utitur querela, quæ manumissor, bonorum possessione contra tabb. quod remedium est minus plenum, neque totum testamentum evertit. *l. 3. D. eod.* Præterea si pars tantum legitima intestamento relicta fuerit, non habet amplius locum querela, sed ex nova Justin. Constitutione, quod deest legitimæ portioni, supplebitur. *l. 30. C. de Inoffic. testam.* quò videntur respicere illa verba *h. l. si minus habeat, quod deest, viri boni arbitrato repleatur.* Quæ etiam condictione experietur filius, si sit legitima relicta in sola proprietate, vel in solo usufructu, ut sibi plena proprietas usque ad debitam quantitatem præstetur, quod etiam *arg. d. l. 30. in Praxi*

receptum fuit. Petetur autem hoc supplementum condictione ex lege, *arg. l. un. D. de Condict. ex l. junct. d. l. 30.* quæ ad exemplum aliarum actionum personalium est perpetua, h. e. durat annos 30. *arg. pr. Inst. de Perpet. & temp. act. l. 3. C. de Præscript. 30. ann. l. 1. §. 1. C. de Annul. except.* quæ sententia est communis, eamque mores amplectuntur

XIX. *Ad §. 6. 8. & 15. ejusd. l. 8.]* Ad excludendam quoque inofficiosi querelam sufficit quartam debitæ portionis ab intestato relinqui *h. §. 8.* Hodie hæc portio legitima quæ in fonte Græco vocatur νόμιμον λάχ & νόμιμον μέρ &, est aucta, ut si quatuor vel pauciores liberi extent, sit triens, sin plures, dimidia pars totius substantiæ. *Nov. 18. Auth. novissima. C. h. t.* quod augmentum observatur in omnibus personis, in quibus ab initio antiquæ quartæ ratio de inofficioso lege decreta est. *d. Nov. 18. c. 1. in fin.* Parentum igitur & fratrum legitimam auctam esse verisimile est *arg. l. 1. & 15. D. & 27. C. d. t. junct. d. c. 1.* quamvis in parentibus augmentum semissis locum obtinere nequeat. Legitima hæc relinqui potuit titulo quovis tam particulari quam universali. *h. §. 6. §. fin. Inst. de Inoffic. testam. d. Nov. 18. c. 1.* Hodie solo titulo institutionis est relinquenda. *Nov. 115. c. 3. in pr.* forte quia titulus institutionis pleniore honore & utilitate tribuitur. *l. 5. §. 6. D. de Legat. præstand.* Sufficit item, si filius iustus sit contentus esse certis

tis rebus, *ead. Nov. 115. c. 5.* qualis quidem habetur, quantum ad onus & commodum attinet, pro legatario. *l. 13. C. de Her. inst.* sed in rei veritate est heres, ut, si coheres ei adjunctus deficiat, jure accrescendi fruatur: Imò si quis ita solus sit institutus, detrahitur mentio rerum certarum. *l. 1. §. 4. D. eod.* atque bonorum omnium hereditatem obtinet. *l. 41. §. ult. D. de Vulg. & pup. subst.* Moribus nostris hæc scrupulositas supervacua esse videtur, quia testamenta subsistunt sine institutione heredis. LL. Ruremund. *p. 3. tit. 6. §. 1. art. 18.* Legitima igitur ex prioribus, quamvis hoc privilegium habeat, ut liberis debeatur sine ullo gravamine restitutionis. *l. 30. 32. & 36. C. h. t.* est quota hereditatis, & accipietur deducto ære alieno *h. l. §. 9.* Et quando dicitur deberi liberis quasi æs alienum in *h. §. 15.* locutio est minus propria: Quomodo etiam debitum naturæ vocatur, in *l. 36. §. 1. C. h. t.* nam ratio naturalis quasi lex quædam tacita liberos ad totam parentum hereditatem vocat. *l. 7. D. de Bon. damn. l. 7. §. 1. D. Vnde lib.* Hinc quæro, an legitima statuto vel consuetudine tolli possit? Resp. Determinata à lege quantitas rectè mutatur, atque portio alia in locum hujus legitimæ substituitur, sed lex civilis efficere nequit, ut filius omnino sine meritis causis à parentis hereditate excludatur, *arg. dd. text.* Cæterum filius perdit legitimam, atque ea se indignum reddit, si non confecto inventario se immiscuerit

bonis parentis, ut etiam ultra vires hereditarias creditoribus in solidum obligetur; non perfruitur beneficio legis, quam contemnendam esse censuit. *l. ult. §. 12. junct. §. pen. C. de Iur. delib.* Jure Saxonico heres non tenetur ultra vires hereditarias, quamvis inventarii confectionem omiserit.

XX. *Ad §. 13.]* Amittitur querela, si intra quinquennium non instituatur. *h. l. §. ult. l. 34. in fin. C. h. t. l. 2. C. In quib. caus. restitut. in int. non est nec.* quod tempus à die aditæ hereditatis computatur. *h. l. §. 10.* An exceptio querelæ inofficiosi, quam filius exheredatus possessor hereditatis petitione hereditatis conventus opponit, eodem tempore amittitur? Neg. quidam propter vulgatum axioma, quo ad agendum temporalia, sunt perpetua ad excipiendum ex *l. 5. §. ult. D. de Dol. mal. except.* Affirmantium sententia est plausibilior, quia in hac exceptione cessat ratio *d. §. ult.* & non est hæc mera exceptio, sed habet quasi implicitam querelam, *h. §. 13.* & aliàs eveniret, ut etiam post quinquennium querela proponi possit. Casus igitur unus, quo possessor in rem agit qui est investigandus in controversiis rerum corporalium. *§. 2. in fin. Inst. de Action.* frustra in hoc §. quæritur, non enim ibi filius exheredatus agit rei vindicatione, sed heredi scripto hereditatem petenti contradicit, & exceptionem proponit de injuria sibi à patre illata.

XXI. *Ad*

XXI. *Ad §. pen. & l. 28.*] Cum testamentum inofficiosum arguitur, nihil ex eo testamentum valet. *h. l. 28.* nec libertates, nec legata dantur, *h. §. pen.* Excipitur casus relatus in *pr. l. 28.* ubi cognitione Principis ejusque decreto fuit opus, ut legata & libertates præstentur, quæ jure præstari non poterant, cum non agitur de inofficioso testamento, sed quasi ex tacita matris voluntate, quæ si non errasset, heredes eum instituisset, add. *l. fin. D. de Hered. instit.* Hodie testamentum ex causa præteritionis vel exheredationis infirmatur duntaxat quod ad institutionem heredis, reliqua capitula manent salva. *Nov. 115. c. 3. circ. fin. Auth. ex caus. C. de lib. præter.* qui textus sunt exaudiendi de præteritione materna, quæ etiamnum hodie pro exheredatione nominatim facta habetur. *l. 14. D. h. t. ult. Inst. de Exhered. lib. junct. l. 32. in fin. C. de appellat.* Senatus Frisiæ testamentum matris, in quo filium præterierat, ipso jure nullum declaravit: Non autem agunt de præteritione paterna, ex qua liberis nullum potuit præjudicium generari, quia testamentum, in quo parens filium præteriit, ipso jure est nullum. *l. 30. D. de Lib. & posth. l. 1. D. de Injust. rupt. l. 4. C. de Lib. præter.* Moribus testamentum tale rescinditur remedio querelæ inofficiosi. Quid si huic testamento sit subjecta clausula codicillaris, an sustinebitur? Nihil minus. *l. 2. D. de Legat. 3.* ubi à filio præerito negat JC. fideicommissum relinqui posse, atqui

atqui hoc necessum foret, si testamentum illud clausulâ confirmaretur; nam virtute clausulæ codicillaris heres legitimus ab intestato successurus rogatus intelligitur, ut deductâ quartâ omnia præstet, quæ in testamento sunt relicta, neque solum legata & fideicommissa, sed ipsam quoque hereditatem heredi instituto restituat, tanquam ea omnia per fideicommissum relicta sint, l. 88. §. ult. D. de Legat. 2. l. ult. §. 1. & 2. C. de Codicill. Sententia contraria est communis, & quibusdam iudicatis confirmatur.

XXII. Ad l. 20. l. 21. §. ult. l. 27. §. pen.] Qui de inofficioso dicit nullam aliam actionem quam petitionem hereditatis exercet. *bb. ll.* Non igitur querela præparat viam petitioni hereditatis, sicut plerumque actio ad exhibendum rei vindicationem præcedit, sed iudicio uno & eodem rescinditur testamentum, & vindicatur seu petitur hereditas ab intestato, & heres in testamento scriptus perinde habetur, ac si pro herede possedisset. Add. l. 34. C. h. t. l. 3. C. de Petit. hered. l. 20. in pr. vers. Sed quemadmodum. D. de Bon. possess. contra tabb.

XXIII. Ad l. 27.] Si transactio sit facta inter heredem legitimum de inofficioso conquirentem, & scriptum heredem, & placitis transactionis non stetur, inofficiosi causa est integra. *h. l.* Aliud obtinet in heredibus transigentis, qui omissam per transactionem defuncti querelam instaurare nequeunt, sed si fides placitis non præstetur,

setur, agunt vel actione ex stipulatu vel præscriptis verbis. *l. 6. C. de Transact.*

XXIV. *Ad l. pen.]* Si is, qui admittitur ad accusationem, nolit aut non possit accusare, se-
mens admittitur, ut fiat locus successioni. *h. l.*
mod non est intelligendum de gradu sequenti,
sed de diversa linea, ut, quoniam alterius jus est
priorabilius, si simul in querela concurrere non
possint, veluti si quis exheredaverit filium & si-
ntio patrem omiserit. *l. 14. D. h. t.* sed nepos,
patre exheredato, non præparatâ querelâ, præ-
mortuo, ex sua persona testamentum avi impu-
nare nequit. *l. 9. §. 2. D. de Liber. & posth. l. 4. §.*
D. de Bon. possess. contr. tabb. l. 6. in pr. D. de
just. rupt. & irr. Hodie querela etiam non
præparata transit ad suos heredes. *l. 34. C. de In-*
fic. test. quod ad extraneos non transmittitur
si præparata. *l. 6. §. ult. & l. seq. D. h. t.* neque
hoc reperitur mutatum *d. l. 34.*

XXV. *Adejusd. l. §. ult. & l. ult.]* Qui quale
quale iudicium defuncti comprobavit, ab accu-
satione inofficiosi repellitur. *h. §. fin.* cujus volun-
tatem quoque agnovisse videtur, qui exheredatus
retenti legatum ex eodem testamento advoca-
tionem præbuit vel procuracionem suscepit. *h. l.*
lt. Aliud observatur in tutore, qui à patre ex-
heredatus legatum nomine pupilli petiit. *§. 4.*
inst. de Inoffic. test. quia tutori necessitas muneris
in administrationis facit. *l. 20. C. de N. G.*

EXER-

EXERCITATIO OCTAVA,
RESPONDENTERODOLPHO à SONSBECK, *Hardervico-
Gelro.*

DE PETITIONE HEREDITATIS.

I. **A**d l. 4. 18. §. pen. & l. 41.] In petitione hereditatis, si quo tempore conveniebatur possessor hereditatis pauciores res possidebat, deinde sive ante sive post acceptum iudicium aliarum quoque rerum possessionem acquisivit, eas quoque victus restituere debeat. *bb. ll. regulariter in iudicium id venisse non videtur, quod post iudicium acceptum accedit, ideoque nova interpellatione opus esse, diximus, præced. exercit. quæ regula hanc recipit interpretationem, si quid post litem contestatam accidit in iure petitoris, ex l. 1. §. 1. D. Si pars hered. pet. nam & rei vindicatione conventus, qui litis contestatæ tempore non possedit, & postea nactus est possessionem, condemnandus est. l. 27. §. 1. D. de R. V.*

II. *Ad l. 13. §. 4. 8. & 9. 10.] Regulariter petitio hereditatis datur adversus eos, qui pro herede vel pro possessore possident h. l. 9. l. 7. C. h. t. l. 4. C. In quib. caus. cess. long. temp. præscript. excipitur emptor hereditatis, qui etiam utili petitione hereditatis tenetur, si forte non extet venditor, vel hic modico vendiderit. h. §. 4.*

Sed

Sed hoc casu petitio hereditatis, quod ad ratio-
 nem restituendorum & lucrandorum fructuum
 actionem vindicationis singularis sequitur, quod
 in *l. 2. in fin. C. de Petit. her.* Eadem utili actio-
 ne tenetur, qui sciens alienam comparavit here-
 ditatem; non etiam directâ, licet enim scientiam
 re alienæ habuerit, non tamen pro possessore
 possidet, quia, qui pretium numeravit, non est
 p. do. *h. §. 8. l. 126. D. de R. I.* quamvis habea-
 t unde pro eo qui pro possessore possidet in ma-
 re a usucapionis. *l. 33. §. 1. D. de Usucap.* Mari-
 etiam, cui mulier dedit hereditatem in do-
 tem, possidet quidem hereditatem pro dote, sed
 eadem actione utili tenetur. *h. §. 10.* An & qui
 hereditatem quasi vacantem à fisco emit, eadem
 utili actione tenetur? Aff. *h. §. 9.* Quod corri-
 gitur per *l. 3. C. de Quadr. præscript. §. ult. Inst.*
de Usucap. ubi qui rem à fisco comparavit etiam
 circa usucapionem statim est securus. Moribus
 in dicta constitutio non servatur, quamvis Se-
 natus Sabaudia judicando eam secutus fuerit.

[II. *Ad ejusd. l. §. pen. & ad l. 25. §. 8.*] Qui
 rem singularem dolo desiit possidere, tenetur
 in rem actione. *l. 3. §. ult. D. de Alienat. ju-*
mut. l. 27. §. 3. D. de R. V. Qui autem here-
 ditatem dolo desiit possidere, tenetur directâ pe-
 titione hereditatis, quia expresse S^cto compre-
 hensum est. *h. §. 8. & l. 20. §. 6. d. h. t.* Si quis
 rem dolo desiit possidere hereditatem, ab
 eoque potest peti hereditas, & ab eo qui desiit
 pos-

possidere, & ab eo qui nactus est possessionem, etiam si per multos ambulaverit. *d. §. 8.* sed si possessor paratus sit iudicium accipere, evanescit apud alterum actio, nisi petentis inter sit: At vero si quis dolo desit, ante conveniatur, qui possidet, non liberatur. *h. §. pen. l. 95. §. 9. D. de Solut.* neque qui agit, bis idem consequitur, contra *l. 57. D. de R. I.* Diversum placuit in iudicio noxali. *l. 24. & 26. D. de Noxal. act.* item si tutor illicitè sine dolo tamen prædium pupilli vel adolescentis venundedit. *l. 10. D. de Reb. eor. qui sub tut.*

IV. *Ad l. 25. §. 7. & l. 40.*] Post litem contestatam si mancipia aut jumenta aut pecora aut res aliæ deperierint, damnabitur malæ fidei possessor; aliud est in bonæ fidei possessoribus, qui non debent aut mortalitatem præstare, aut propter metum hujus periculi temerè jus suum indefensum relinquere. *h. l. 40.* nisi facto possessoris res interierit, ut si servum hereditarium occiderit. *l. 36. §. 2. D. h. t.* Sed quod ad sumptus post petitam hereditatem repetendos, & fructus restituendos omnes possessores pares esse videntur. *h. §. 7. l. 31. §. 3. h. t.* Bonæ fidei possessor efficitur malæ fidei possessor, non tantum si lis sit cum eo contestata. *l. 22. C. de R. V.* sed & si ei controversia moveatur. *h. §.* imo simul atque cognovit rem quam possidet esse alienam. *l. 48. §. 1. D. de A. R. D.* licet, quod ad effectum fructuum percipiendorum attinet, bonæ fidei possessor

For dicatur, quam diu fundus evictus non fuerit, h. e. Fructus interim percipiet usque ad sententiam, verum hæc retro tempus computabit. 25. §. ult. D. de Usur. In Gallia fructus indistinctè restituuntur à tempore litis motæ. Alibi rectari solet tempus litis contestatæ.

V. Ad §. 11.] Si hereditas petita sit, eadem circa fructus interveniunt, quæ in rerum singulorum petitione. §. 2. Inst. de Offic. jud. Hæc comparatio aliquando claudicat: In petitionem enim hereditatis etiam veniunt fructus consumpti, in quantum possessor est factus locupletior. h. §. qui in rei vindicationem non veniunt. 4. §. 2. D. Fin. reg. l. 40. D. de A. R. D. Quæ sententia usu forense recepta est. Si tamen possessor bonæ fidei sumptus exigere velit, cogitur admittere ad concurrentem quantitatem compensationem fructuum, tam post quam ante litem contestatam perceptorum, atque adeo etiam consumptorum. l. 48. & 65. D. de R. V. Nam etiam quæ peti non possunt, si vel natura debeantur, veniunt in compensationem. l. 6. D. de Compensat. Confirmat hæc Praxis. Sed quo tempore in petitione hereditatis bonæ fidei possessor locupletior esse debeat, ut eo nomine teneatur, dubitatur: Ex sententia Pauli tempus rei judicatæ spectandum est. l. 36. §. pen. D. h. t. Cæterum non videntur facti locupletiores possesores, si rem hereditariam alicui donaverint, quamvis ad remunerandum sibi aliquem obligaverint.

N

verint.

verint. *h. §. 11.* Sed in materia furti species lucri est, ex alieno largiri, & beneficii debitorem sibi adquirere. *l. 54. §. 1. D. de Furt.*

V I. *Ad §. 18.]* Petitio hereditatis non est actio mixta tam in personam quam in rem, *arg. §. 1. Inst. de Action.* sed actio in rem. *h. §. l. 27. §. 3. D. de R. V. l. 9. C. de Petit. her.* quod vel petitionis verbum designat. *l. 28. D. de O. & A. l. 178. §. 2. D. de V. S.* licet admodum improprie mixta personalis dicatur in *l. 7. C. eod.* propter praestationes personales. *h. §.* quæ essentiam hujus actionis minimè concernunt, sed ex accidenti demum interveniunt, si in hereditate aliquid est deperditum vel deminutum. *l. 20. §. fin. & l. 33. §. fin. D. d. t.* quemadmodum usuræ ex accidenti interveniunt in judiciis bonæ fidei, si sit mora commissa. *l. 2. C. Depos.*

V II. *Ad l. 38.]* Ne petitor ex aliena jactura lucrum faciat, benignum esse dicitur, in prædonis quoque persona haberi rationem impensarum necessariorum & utilium. *h. l.* sed diversimodè; Nam impensas quidem necessarias deducere, utiles vero tollere non aliter potest quam si sine læsione rei & detrimento status prioris, auferri possint, *μη βλαπτομένῃ τῇ περιγυαλίᾳ* &. *l. 5. C. de R. V.* eadem est ratio sumptuum voluptuarius. *l. 39. §. 1. D. de Petit. her.* Excipitur fur, quem singulari odio jura prosequuntur, ut sumptus necessarios collatos in alimenta pueri à se furto subtracti, qui apud eum adolevit
non

E X E R C I T A T. VIII. 195

non repetat. *l. 1. C. de Infant. expos. jung. l. 13. fin. D. de Condict. furtiv.* Idem obtinet in eo, cui mala fide impendit in rem, quam non possidet, aut in sumptibus, qui in ipsam deprædationem sunt facti *l. 27. §. 25. D. Ad l. Aquil.* Distinguitur igitur à malæ fidei possessore bonæ fidei possessor, qui omnimodo impensas deducit, licet res non extet, in quam fecit. *h. l. nisi dominus sit pater,* ut propter restitutionem impensarum libus, sepulchris avitis carere debeat, quo casu tollit, quæ absque deterioratione fundi auferri possunt. *l. 38. D. de R. V.* Hodie quamvis fundo ædificium cedat, fundi tamen dominus condemnari solet, ut eum duntaxat recipiat, reddito sumptu etiam ei qui sciens in alieno ædificavit, eo pretiosior factus est.

D E R E I V I N D I C A T I O N E.

VIII. *Ad l. 1. §. fin. & l. 56.]* Specialis in rem actio, quæ nostris & aliorum moribus vocatur petitoria, obtinet locum in petitione rerum singularum, non etiam de universitate est composita. *h. l. 1. in pr.* quod intelligendum est de universitate juris, non facti, qualis est universitas gregis, quæ constat ex pluribus distantibus coitibus, quæ juncta efficiunt unum corpus. *l. 18. Inst. de Legat.* quod per specialem in rem actionem recte vindicatur. *h. §. fin.* Hoc secus est in peculio, quod comprehendit res plane diversissimas, etiam incorporales, ut nomina de-

bitorum. *l. 7. §. ult. D. de Pecul.* ideo res singulas is, cui peculium relictum est, petet, *h. l. 56.*

IX. *Ad l. 5. §. 3.]* Coalitione dominium acquiritur, quando crusta, vi fluminis alicujus prædio avulsa, unitatem cum terra vicini fecit, veluti si arbores, quas secum traxit vis fluminis, radices egerint. *l. 7. §. 2. D. de A. R. D.* ut post coalitionem pristino domino vindicatio non competat. *l. 9. §. 2. D. Damn. inf.* quam exaudire solent de vindicatione directa, utilem enim in rem actionem Varus & Nerva hoc casu dederunt. *h. §. 3.* Arbor etiam radicitus eruta, & in alio posita, prius quam coaluerit, manet domini prioris; ubi coaluit, cedit agro, neque si rursus eruta sit, ad priorem dominum revertitur. *l. 26. §. 2. D. de A. R. D.* Quod non servant mores, ideoque conductor arbores, quas intulit, tanquam suas efferre solet, ut maxime ex alterius agro nutrimentum acceperint. Si arbor ex confinio in utroque prædio serpat, seu radices agat, aut si lapis in confinio in utrumque prædium protendatur, arbor & lapis erunt communes, pro regione cujusque prædii. *l. 7. in fin. & l. seq. D. eod.* quomodo etiam casu eodem cum succisa est arbor vel lapis exemptus, arbor aut lapis communis manet pro ea parte, quâ communis fuerat, dum terra tenebatur. *l. 38. D. Pro soc.*

X. *Ad l. 9.]* In rei vindicatione exigitur à parte actoris dominium. *l. 23. in pr. D. de R. V.* ita marito tanquam domino, non uxori, vindicatio

rei dotalis conceditur. *l. 9. C. h. t.* nisi mari-
 tu ad inopiam vergat. *l. 29. C. de I. D.* in reli-
 quis quoque bonis vindicatio uxori tribuitur.
C. h. t. Liberi igitur qui non sunt in nostro
 dominio, per hanc actionem non petuntur, nisi
 actâ causâ ex jure Quiritium, considerata pa-
 tri potestate ex *l. Romuli*. A parte rei conventi
 agitur possessio. §. 1. *Inst. de Action.* unde qui
 initio utitur petitorio, ne frustra experiatur,
 querere debet, an is cum quo agit sit possessor,
 et dolo desierit possidere. *l. 36. D. h. t.* quo so-
 leant referri interrogationes. *l. 20. §. 1. D. de*
interrog. in jur. fac. & si per mendacium se possi-
 dere negaverit, in possessionem mittitur actor,
 si rem suam esse non approbaverit. *l. ult. D.*
h. t. hodie hæ interrogationes non frequentan-
 tur, & ne quidem possessor titulum suæ possessio-
 nis indicere cogitur. *l. 11. C. de Petit. hered.* Non
 potest possessor contra vindicare compellitur, suf-
 ficit ut neget dominium competere actori, quo
 non probante possessor absolvendus est, etiamsi
 nihil præstiterit. *l. 4. C. de Edend.* Possessor con-
 vetus dicit rem suam esse non necessario in §. 1.
de Action. olim contra vindicationes in usu
 esse ostendit vetus formula, *Hunc fundum Sabi-*
ni ex jure Quiritium meum esse ajo, imo meum esse
 Sufficit autem in instituendâ hâc actione
 etiam possessio quasi, unde & contra deposita-
 rium, conductorem, commodatarium, etiamsi
 non possideant, actio in rem specialis institui po-
 test.

test. *b. l.* Sed hac actione utitur dominus contra commodatarium, non quàm commodator, qui rei commodatæ possessionem retinuit. *l. 8. D. Commod.* atque iterum otiosè casus unus, quo qui possidet, in rem agit, investigatur in *b. l.*

XI. *Ad l. 17. §. fin. & l. 18.]* Post acceptum iudicium seu post litem contestatam usucapio cœpta completur. *hb. ll. l. 9. §. 6. D. Ad exhib. §. 3. Inst. de Offic. jud.* litis contestatione non interpellatur usucapio. *l. 2. §. ult. D. Pro empt. verè & naturaliter. l. 5. D. de Vfuscap.* sed civiliter interrumpitur, seu rumpi intelligitur ex interposita contestatione, quatenus usucapio post litem contestatam completa non prodest possessori. *l. 10. C. de A. P. & sententia contra possessorem lata in præteritum æstimatur. l. 26. C. de R. V.* postea id ad solam libelli oblationem porrectum est. *l. 2. & ult. C. de Annal. except.* Mores etiam hodierni in interrompenda præscriptione requirunt interruptionem judicalem, *gerichtelycke interpellatie. ll. Transilul. p. 2. tit. 10. art. 1. Ruremund. p. 3. tit. 4. §. 1.*

XII. *Ad l. 23. §. 1.]* Loca sacra, item religiosa quasi nostra in rem actione non petuntur. *b. §.* quia sunt res nullius, hominum commercio exemptæ. *l. 6. §. 1. D. de R. D.* sed episcopus vel œconomus res sacras etiam cultui divino destinatas vindicat non quidem jure dominii, sed, si ab alio sint occupatæ, usibus Ecclesiæ asserit. *l. 21. C. de SS. Eccles.* Hodie res sacræ non amplius

plius nullius, sed sunt in universitatis & ædificantis dominio, & sepulchra hodierna jure domini possidentur, & vindicantur, venduntur, & quandoque divisione ad unum heredem devolvuntur.

XIII. *Ad §. 3.]* Necesse est ei rei cedere id, quod sine illa esse non potest *h. §.* excipitur pictura, quæ propter pretium picturæ tabulam ad se trahit. *l. 9. §. 2. D. de A. R. D. §. 34. Inst. de R. D. & A. R. D.* quam exceptionem in *h. §.* denotari quidam conjiciunt ex his verbis, *licet de pictura quidam contra senserint propter pretium picturæ.* Quicquid sit, licet dominium tabulæ in pictorem transferatur, utilis tamen actio priori domino tabulæ ex æquitate accommodatur, propter pristini domini quasi vestigia & reliquias, verum actione ista utili non aufertur pictura invito pictori, sed hic liberatur, si solvat priori domino tabulæ æstimationem tabulæ. *d. §. 34.*

XIV. *Ad §. 6.]* Lex de tigno juncto Decemviris concepta fuit his verbis, *Tignum junctum ædibus, vineæque & capulo ne solvito*, quod ideo lex effecit, ne vel ædificia sub hoc prætextu diruantur, & aspectus urbis deformetur, neve vinearum cultura turbetur, ne denique funus impediatur, aut iusta hominis mortui turbentur; unde qui tignum alienum junxit bona fide ædibus suis, pretium ejus domino materiæ dare compellitur. *l. 98. §. ult. in fin. D. de Solut.* quod

lege duodecim tabularum in duplum descendit. *h. §. l. 6. D. Ad exhib.* qui autem sciens alienum junxit ædibus suis præter duplum extrinsecus tenetur actione ad exhibendum & rei vindicatione. *l. 2. D. de Tign. junct.* non quidem ut tignum eximatur, quasi possideret qui junxit, sed ita, quasi dolo malo fecerit, quo minus possideat. *l. 1. §. ult. D. eod.* Quid si ædificator tignum eximere, exemptum domino restituere, & sic dupli condemnationem effugere malit, an est audiendus? Nequaquam, *arg. d. l. 1. in pr. l. 7. §. 10. D. de A. R. D. §. 29. Inst. de R. D. & A. R. D.* Moribus hodiernis actio de tigno juncto in duplum ab usu recessit, tantum ad pretium consequendum in factum actione agit dominus materiæ.

XV. *Adl. 35 §. 1.]* Ubi, qui egit rei vindicatione, per sententiam declaratur dominus, judex etiam de fructibus possessorem condemnare debet. *h. §. 1. l. 41. §. 1. vers. fundum. D. de Re judic.* quod exaudiendum est de fructibus pendentibus, qui videntur pars fundi. *l. 44. D. h. t. vel à solo separatis, adhuc tamen extantibus, nondum consumptis. l. 22. C. eod.* in quibus possessor domini loco penè est, *l. 48. in pr. D. de A. R. D.* imò citra consumptionem possessor pleno jure dominus fructuum extantium efficitur, si eos usuceperit. *l. 4. §. 5. D. de Usucap.* Et fructus adquiruntur statim pleno jure bonæ fidei possessori citra usucapionem. *l. 28. D. de Vsur.*

usur. sed si sint consumpti. *d. l. 4. §. 19.* Extantes fructus nondum usucapti neque consumpti, insuper habita fructuum distinctione petuntur à domino rei vindicatione. *d. l. 22.* meum est enim quod ex re mea superest, cujus vindicandi jus habeo. *l. 49. §. 1. D. de R. V.* Sed bonæ fidei possessor à domino conventus extantes fructus non nisi deductis impensis restituere cogitur, easque consequitur per exceptionem doli mali. *§. 32. Inst. de R. D. & A. R. D.* quæ impensarum deductio taxationi iudicis committitur. *l. 38. D. h. t.*

XVI. *Ad l. 41.]* Ante traditionem rei venditæ venditor est dominus. *l. 8. C. de A. E. l. 27. C. de R. V.* cui etiam actio furti & condictio furtiva conceditur. *l. 14. in pr. D. de Furt. §. 3. in fin. Inst. de Empt. & vend.* emptor utitur actione ex empto. *l. 40. D. de A. E.* non vindicatione, antequam res est tradita. *l. 50. D. h. t.* quia non transferuntur dominia solis conventionibus, sed traditionibus. *l. 20. C. de Pact.* unde præsupponimus, eum, cui in diem addictus est fundus, antequam adjectio sit facta, uti in rem actione. *h. l.* sed quando fundus emptori fuit traditus, qui eo casu medio tempore dominus dicitur. *l. 4. §. 3. D. de In di. addict.* Interdum absque traditione reali dominium verum transfertur, ut si venditis mercibus claves tradantur, apud horreum. *l. 74. D. de Contrah. empt.* si instrumentum tradatur. *l. 1. C. de Donat.* si usufructus retineatur. *l. 28. C. eod. add. posit. 18.*

XVII. *Ad l. 42. 51. & 52.*] Si in rem actum sit, & heres possessoris non possideat, absolvitur, si quid tamen ex persona defuncti commissum sit, hoc omni modo in damnationem veniet. *h. l. 42.* culpa quoque & dolus malus heredis in iudicium vindicationis venit. *h. l. 51.* Sed & actio in factum adversus heredes reddi debebit, per quam restituere coguntur, quanto locupletes ex ea re facti fuerunt. *h. l. 52.*

XVIII. *Ad l. 46. & seq. l. 63. 69. & 77.*] Quando in ipso contractu venditor aut donator rem titulo locationis accipit, vel quando res alicui commodata, locata, deposita, eidem venditur, vel donatur, nuda hac domini voluntate citra realem traditionem dominium transfertur, neque uspiam hoc casu exigitur, ut in rem præsentem conveniatur. *h. l. 77. l. 9. §. 5. D. de A. R. D. l. 9. §. 1. D. de Public. in rem act. l. 63. D. de Eviction.* Sed quando per iuramentum in litem ab actore res est æstimata, contra eum qui ex contumacia ita condemnatur, dominium statim ad possessorem pertinet. *h. l. 46.* quod citra rei præsentiam non contingit; si absens sit dominium non aliter acquirit, quam si ex voluntate actoris nactus sit possessionem *h. l. 47.* ubi addit, non aliter litem æstimari à iudice, quam si caveat actor, quod per se non fiat, quo minus possessio ejus rei tradatur, sed actor non debet cavere ei qui dolo desit possidere, actiones, quas ejus rei nomine habeat, se præstaturum. *h. l. 69.* quam cau-

autem exhibere cogitur ei, qui culpa, non
 aude amisit possessionem. *h. l. 63.* Moribus
 odiernis in transferendo dominio rei immobi-
 lis est necessaria solennis quædam mancipatio,
 refutatio seu transportus, vulgo *opdracht*, qui fiet
 coram Judice aut Magistratu loci, ubi res sita est,
 vel etiam coram duobus testibus locupletibus,
 .e. bonorum immobilium pariter ibidem pos-
 sessoribus, vulgò, *erff-pachteren, geerfsden, eygen-
 rsden, gerichtshuyden*. Reform. Velav. tit. 24.
 . 1. Reform. Zutphan. tit. 18. §. 6. II. Rurem.
 . 3. tit. 1. §. 1. art. 1. & seqq. Transilul. p. 2. tit.
 . 1. §. 3.

XIX. *Adl. 61.*] Si quis navem suam alienâ
 materiâ refecerit, manet nihilominus navis
 ejusdem. *h. l.* & si navis sæpius reficiatur, ita ut
 nulla tabula eadem permanserit, quæ non sit no-
 va, manet nihilominus eadem navis. *l. 76. D. de
 Judic.* modò eadem carina maneat. *l. 24. §. ult.
 D. de Legat. 1.* quæ est pars navis præcipua & ma-
 xima, & quasi fundamentum; *ubi probus archite-
 ctus est, benè lineatam si semel collocavit carinam,
 facile est navem facere, ubi fundata & constituta est:*
 unde si navis sit facta ex aliena materia, proprie-
 tas totius navis causam carinæ tanquam funda-
 menti sequitur, adeoque domino materiæ con-
 ceditur *h. l.* quod explicare solent de navi con-
 fecta ex alienis tabulis jam navi faciendæ desti-
 natis, & ad construendam, jungendamve navim
 formatis atque præparatis, alioqui quando mu-
 tatur

tatur cupressus, atque ita, ex rudi ligno, & ex rudi materia navis conficitur, navis ejus est, qui fecit, quò solent referre *l. 26. D. de A. R. D.* ex qua probabiliter deducitur hæc conciliatio, ibi, *quia cupressus non maneret.*

XX. *Ad l. 62.*] Possessor malæ fidei tenetur non tantum de fructibus perceptis, qualis facti species refertur in *l. 17. C. h. t.* sed & percipiendis. §. 2. *in fin. Inst. de Offic. jud. l. 12. D. Quod met. caus. l. 5. C. h. t.* non etiam de usuris. *h. l.* licet alibi usuræ vicem fructuum obtineant, neque ab iis separari possint. *l. 34. D. de Vsur.* Circa fructus percipiendos inspicienda est persona petitoris, ut, si plus percipi potuit, à petitore, quam à possessore, hic in tantum teneatur. *h. l. §. 1. l. 39. §. 1. D. de Legat. 1.* Quando autem non est major industria petitoris quam possessoris, dicitur teneri possessor de pensionibus, quas percepit, aut percipere poterat. *d. l. 5. l. 1. §. 1. C. de Petit. her. Add. l. 2. C. de Fruct. & lit. exp.* Cæterum cum de fructibus servi quæritur, improbe desiderat petitor fructus æstimari, qui ex artificio ejus percipi potuerunt, quod artificium sumptibus possessoris didicit. *l. 31. D. de R. V.*

XXI. *Ad l. 68.*] Qui in rei vindicatione intendit, se declarari dominum, implicite simul petit, rem sibi restitui ab adversario. *l. 6. §. 2. D. de Confess. l. 24. D. de R. V.* & condemnatur à judice, qui secundum petitem judicare vult, ad restitutionem rei cum fructibus. §. 2. *Inst. de Offic.*

Offic. jud. Add. d. l. 6. §. 2. l. 9. §. 1. D. de Except. rei jud. l. ult. D. de Fidejuss. Huic sententiæ si non pareat reus, sequetur condemnatio gravior, & si quidem rem habet, manu militari possessio per judicem ab eo transfertur. *h. l.* qui est modus procedendi extraordinarius, *arg. l. 1. §. 2. D. Si ventr. nom. mul.* sed & insuper fiet condemnatio fructuum & omnis causæ: si citra dolum restituere nequeat, quanti adversarii interest ceu quanti res est, condemnandus est; si dolo fecerit, quominus rem restituere possit, quantum adversarius in litem sine ulla taxatione in infinitum juraverit, damnandus est. *h. l.* quam viam jurandi neglecto remedio extraordinario actor eligere potest, *arg. l. 46. & 47. D. h. t. l. fin. D. de Fidejuss. l. 8. D. de In lit. jur.* Si juratum fuerit, licet judici absolvere vel minoris condemnare. *l. 5. §. 2. D. de In lit. jur.* sed non nisi ex magna causa. *l. 4. §. 3. D. eod.* In rei vindicatione igitur duæ sunt sententiæ, una interlocutoria, præceptum, iussus judicis de restituendo, *arg. l. 9. §. 1. D. de Except. rei judic. d. l. 6. §. 2. D. de Confess.* altera definitiva si iussui judicis non pareatur, quo casu arbitrium præcedens amittit naturam condemnationis & alia gravior propter contumaciam non parentis succedit, in qua officium judicis finitur. *d. l. fin. d. l. 8. D. de In lit. jur.* Moribus hodiernis juramentum in litem ab usu recessit, quia non amplius ex voto actoris, sed ex æquo & bono id quod interest iudices definiunt.

DE

DE PUBLICIAN. IN REM ACTION.

XXII. *Ad l. 1. §. ult. & ll. quasdam seqq.]*

Satis multæ sunt juris partes, quibus dominium quis nanciscatur, veluti legatum, donatio mortis causa, in solutum datio, adjudicatio, venditio, &c. Ex quibus causis si res tradatur à vero domino, dominium verum transfertur, sin à non domino, conditio usucapionis. *l. 74. D. de Contrah. empt.* ante cujus complementum, qui possessione excidit, agit actione Publiciana. *h. l. in pr.* quæ quidem datur ad exemplum vindicationis. *l. 35. in fin. pr. D. de O. & A.* & omnia eadem sunt in actione Publiciana, quæ in rei vindicatione. *l. 7. §. 8. h. t.* verum aliquando ab ea distinguitur, nam vero domino, qui dominium jure gentium vel civili acquisivit, non competit, quia directam in rem actionem habet. *l. 23. D. de R.V.* nec desiderat actionem honorariam. *h. l. 1. §. 1. h. e.* directâ in rem actione civili uti nequit. *arg. l. 16. in pr. D. de Minor.* Per dominium igitur in *h. §. ult.* intelligitur, si res sit tradita ex causis sequentibus à vero domino, vel dominium possessionis, cujus & fit mentio in *l. 2. C. Vbi in rem act.* Moribus obtinuit actionem in rem & Publicianam cumulari posse disjunctivè.

XXIII. *Ad l. 7. §. 2.]* Si à furioso, quem putem sanæ mentis, emerò, constitit utilitatis causa me usucapere posse, *l. 2. §. 17. D. Pro empt.* & contra quemvis extraneum possessorem Publiciana

Publiciana datur. *h. §. 2.* sed quia emptio est nulla, ideo contra furiosum neque actio de evictione nascitur mihi, nec Publiciana competit. *d. §. 17.*

XXIV. *Ad l. 9. §. 4.*] Requiritur in Publiciana actione, ut res sit tradita. *§. 4. Inst. de Action.* excepto casu *l. 12. §. 1. D. h. r.* ubi is cui ex SCto Trebelliano hereditas restituta est, etiamsi non fuerit nactus possessionem, utitur Publiciana, quod singularem rationem habet, *arg. l. 40. & 44. §. 3. D. de Vsup. junct. l. 30. D. Ex quib. caus. major.* Quando autem ab uno non domino eadem res duobus venditur, is potior est, cui priori res est tradita. *h. §. l. 31. §. ult. in pr. D. de A. E. vel is, qui permissu venditoris trabem prius signaverat, quia res signatae pro traditis habentur. l. 14. §. fin. D. de Per rei vend. sin à diversis res eadem vendatur, potior erit, qui à vero domino rem emit, modo semel possessionem ejus apprehenderit. d. §. ult. in fin.* Quoties ab uno domino in solidum pluribus venditur, in detinendo dominio erit potior, cui priori res tradita est. *l. 15. C. de R. V.* licet propter ruptam fidem, qui duobus in solidum eandem rem diversis contractibus vendidit, poena falsi coërceatur. *l. 21. D. Ad l. Cornel. de fals.* Quod si à diversis non dominis venditio facta est, melior erit causa possidentis, quam petentis, etiamsi huic prius res tradita fuerit. *h. §. 4.* In pignore potior est, cui res prius fuit obligata, si non dominus duobus eandem rem diversis temporibus pignoraverit, sed si à

si à diversis non dominis pignus accipiat, possessoris melior est conditio. *l. 14. D. Qui pot. in pign.* Moribus etiam hodiernis quoties à vero domino duobus in solidum prædium distrahitur, is in detinendo dominio erit potior, in quem prius transportus factus est.

XXV. *Ad l. 11. §. 1.] Rerum incorporalium nulla quidem est vera traditio, quæ fiat de manu in manum. l. 43. §. 2. D. de A. R. D. sed est talis, qualem natura harum rerum permittit, ut, si induxero eum, cui servitus constituitur, in fundum qui servire debeat, vel patiar eum uti frui. h. §. l. 3. in pr. D. de Vsufr. l. ult. D. de Servitut. l. 1. §. ult. D. de S. R. P. Ex qua traditione dominium verum servitutis acquiritur. l. 3. in fin. D. Si usufr. pet. l. 15. §. 8. D. Quod vi aut clam. Servitutum igitur etiam est vindicatio, rubr. D. Si servit. vindic. l. pen. §. 1. D. Si usufr. pet. sed proprie rei vindicatio attribuitur rebus corporalibus, quod vel patet ex veteri vindicationis formula, quâ acturi, si res immobilis erat, glebam ex agro, de quo litigabatur, in jus deferabant, in eaque gleba tanquam in toto agro rem vindicabant, si mobilis, & præsens, manu injectâ & in jus delata quadammodo vim ei adhibebant, quò hæc respiciunt:*

Et dicam mea sunt, injiciamque manus.

Injiciam dominas in mea jure manus.

XXVI. *Ad §. 2.] Partus ancillæ furtivæ, qui apud bonæ fidei emptorem conceptus & editus*

is est, per actionem Publicianam petendus est. §. adeoque & usucapio in eo locum habet. l. 48. §. 5. D. de Furt. l. 3. C. de Usucapion. pro-
 pter. nec erit igitur partus hoc casu pars rei fur-
 tivæ. l. 26. D. de V. S. Et de tali partu exaudien-
 da est l. 10. in fin. D. de Usucap. Sed hæc proce-
 unt, si tempore concepti & editi partus posses-
 sor ignorabat, matrem esse furtivam, si enim an-
 te conceptionem & nativitatem sciverit vitium
 matris, usucapere partum nequit. l. 33. in fin. pr.
 de Usucap. Uti nec usucapitur partus, si ancil-
 lula prægnans subrepta fuerit, vel partus editus
 a domino apud bonæ fidei possessorem, verum con-
 ceptus apud furem. d. l. 48. §. 5. l. pen. D. de Stat.
 in. In SCto de agnoscendis liberis, partus an-
 tequam edatur mulieris portio est, vel viscerum.
 l. 1. §. 1. D. de Ventr. inspici.

XXVII. Ad l. pen. & ult.] Actio Publicia-
 na datur contra quemvis possidentem vel deti-
 nentem. §. 4. Inst. de Public. in rem act. l. 18. §.
 1. D. Damn. infect. l. 2. C. de Except. rei vend.
 etiam contra verum rei dominum, si ad eum res
 pervenierit, inspecto juris ordine. arg. h. l. pen. junct.
 §. 1. Inst. de Except. sed quia iniquum est domino
 rem auferri h. l. ult. propterea agenti Publiciana
 non opponitur exceptionem justii dominii objiciet. h. l.
 pr. Add. II. Ruremund. p. 3. tit. 4. §. fin. art. 11.
 Tres casus observantur, quibus agenti Publicia-
 na non obstat exceptio justii dominii. l. 31. D. Ex
 hib. caus. major. l. 72. D. de R. V. l. 28. D. de
 O Noxal.

Noxal. action. An & agenti Publiciana titulus pro herede obstabit? Neg. nisi probaverit qui possidet pro herede, defunctum rei dominum fuisse, vel si ipse exceptione iusti tituli aut possessionis uti potuerit.

SI AGER VECTIGAL. i.e. EMPHYTEUT. PET.

XXVIII. *Ad l. 1. & ult.]* Ager squallidus & sterilis dedit causam emphyteusi, unde fundi emphyteuticarii & agri vectigalis passim & promiscue fit mentio. *h. l. 1. l. 31. D. de Pignor. l. 16. §. ult. de Pignor. act.* sed emphyteusis postea etiam ad ædes producta est. *l. 15. §. 26. D. Damn. infect. Nov. 120. c. 1. §. ult. Auth. si quas. C. de SS. Eccles.* Dicuntur agri vectigales, qui in perpetuum locantur, hac lege, ut quamdiu annuus canon domino prædii præstatur, conductoribus aut successoribus eorum auferri nequeant. *h. l. 1.* Idem est, si ad tempus habuerint conductum, nec tempus conductionis sit finitum. *h. l. fin.* Si annuus redditus, de quo convenit, toto triennio, non solvatur, si sit emphyteusis secularis, vel bienio, si sit Ecclesiastica cadit jure suo. *l. 2. C. de Iur. emphyteut.* neque tamen ideò propria auctoritate expellendus est, *arg. l. 176. D. de R. I.* Neque etiam, si post cessationem triennii dominus ab emphyteuta recipiat canones, emphyteuta jus redintegratur. *arg. l. 4. §. 4. D. de Re judic.* Jure Canonico celeri satisfactione mora purgatur,

tu, atque ut judicant Canonistæ, si ante sententiam iudici canonem offerat emphyteuta, à caucitatis pœna remedio restitutionis liberabitur. *c. ult. X. de Locat. & Conduct.* quod Senatus Hollandiæ secutus est. In Gallia & Saxonia hæc caucitatis pœna non observatur, nisi nominatim in stipulationem ea deducta fuerit. Emphyteusis igitur alia est perpetua, alia temporalis. *b.l.* quemadmodum vice versa locatio in specie contrahitur in perpetuum, quam ad tempus. *l. 1. C. Locat. l. 32. D. eod. l. 1. §. 15. D. de Exercit. act.* puta in iustrum, πενταετίαν, quinquennium, quod fuit usitatum locationis tempus publicarum quam privatarum rerum, tam prediorum rusticorum, quam urbanorum. *l. 9. §. 13. §. ult. l. 24. §. 2. & seq. D. & l. 7. C. de locat. conduct.* Verum propterea concludere non licet, locationem talem degenerare in emphyteusim, vel aliud contractus genus, & secundum hæc sententiam contra Biltanos pronunciavit Ingema Frisiæ curia. Ita vice versa emphyteusis ad tempus contracta non transit in locationem. *l. ult.* non enim temporis adjectione, sed propter conventionis qualitate contractus distinguuntur. *l. 8. in pr. D. Mandat.*

XIX. *Ad l. 1. §. 1.]* Alienatio est omnis actus, per quem dominium transfertur. *l. C. de Paul. dot.* Imo & datio in emphyteusim est quodammodo alienatio, quia non modo possessio transfertur in emphyteutam. *l. 31. D. de Pignor.*

l. 15. §. 1. D. Qui satisd. cog. l. 12. C. de Fund. patrim. lib. 11. sed etiam jus quoddam dominio proximum, quod ei actionem in rem adversus quemvis possessorem parit. *h. §. 1.* Unde & dominus vocatur. *d. l. 12. in fin.* Et inde non omnino improbamus distinctionem illam domini magistralis in Directum, quod directa actione vindicat dominus non recognoscens superiorem; & Utile, quod qui recognoscit superiorem utili actione petit, & hoc habent vasalli, emphyteutæ, *add. c. un. circ. pr. de Investit. de re al. fact. in us. feud. jung. l. 23. in pr. D. de R. V.* Ita & superficiario, qui in alieno solo superficiem ita habet, ut certam pensionem præstet, prætor causâ cognita actionem in rem pollicetur. *l. 73. §. 1. & ll. seqq. D. de R. V.* si non modicum tempus conduxerit superficiem, sed si ad tempus quis superficiem conduxerit, negatur ei in rem actio. *l. 1. §. 3. D. de Superfic.* Quia moribus emphyteuses ferè instar patrimoniorum habentur, ideò emphyteutis multò majus jus concessum fuit, quam Jure civili.

EXER-

EXERCITATIONONA,
RESPONDENTEGERHARDO AB ALTENA, *Tiela-Gelro.*

DE USUFRUCTU.

I. **A** *d l. 4.]* Ususfructus inter vivos constituitur *Ἀπὸ συμφάνων καὶ ἐπερωτήσεων*, pactionibus & stipulationibus, sed acquiritur dominium & jus in re traditione, *l. 20. C. de Pact.* quâ fructuarius efficitur dominus juris, dominus rei non est. *l. 43. §. fin. D. de Furt.* ne quidem possessor naturalis. *§. 4. Instit. Per qu. pers. dom. adq. l. 6. §. 2. D. de Precar.* Atque hoc respectu ususfructus non est pars dominii sed servitus. *l. 25. D. de V. S.* Verum ususfructus in multis casibus est pars dominii *h. l.* ceu in multis casibus, ut interpretantur Græci *μιμῆται τὴν δεσποτείαν*, dominium imitatur, fructuarius effectus dominii exercet, quatenus gaudet emolumento fundi. *l. 66. §. 6. D. de Legat. 2.* quod instar portionis obtinet. *l. 76. §. 2. D. eod.* quatenus etiam fructuarius turbatus vel dejectus de suo jure habet interdicta possessoria, uti possidetis & unde vi. *l. fin. D. Vti possid. l. 3. §. 13. D. de Vi & vi arm.* Imo ususfructus conjunctus cum proprietate, quem vocant causalem, est pars dominii, atque ita, qui fundum stipulatur, deinde usumfructum, similis est ei qui totum, deinde partem, quæ hoc casu cum proprietate

prietate consolidatur, stipulatur. *l. 58. in pr. D. de V. O.* Quapropter non omnino improbamus, si de verbis aut terminis non litigetur, divisionem usufructus in causalem & formalem, tantum ut explicentur loca quædam, in quibus obscurior alioqui locutio, uti in *l. 21. §. pen. D. de Except. rei jud. l. 126. §. 1. D. de V. O. l. 3. §. pen. D. de Reb. eor. qui sub tut. cum simill.*

II. *Ad l. 5.]* Usufructus pro parte divisa & indivisa constituitur. *b. l. frui pro parte possumus. l. 19. D. de Vsf. & habitat.* An igitur usufructus est dividuus? Paulus in *l. 1. §. 9. D. Adl. Falcid.* usufructus dividi potest, inquit, non sicut cæteræ servitutes individuæ sunt, quæ principaliter in jure consistunt, quomodo etiam usufructus per se est res incorporalis adeoque usufructus individuus. *l. 1. in fin. D. de R. D. l. 2. D. de Vsf. l. 19. §. 2. D. Commun. divid.* sed dividuus dicitur per accidens, propter facilem fructuum divisionem, ac utilitatem; quæ fructuarius in fructibus pro domino habetur, iisque utitur non tantum ad necessitatem sed & ad voluptatem. *§. 1. Inst. de Vsf. & hab.* atque ita usus collatus cum usufructu est individuus, nec uti pro parte possumus. *d. l. 19. D. de Vsf. & hab.* quia usuarius habet jus determinatum, ut non utatur, nisi ad necessitatem quotidianam, imo cui usus pecoris relictus est, non utitur lacte. *§. 4. Inst. eod.* nisi modico. *l. 12. §. 2. D. d. t.* Imo si duobus usufructus legatus fuerit, partes ipso jure ad singulos

os pertinent. *l. 81. D. Ad l. Falcid. & deficientis*
ortio etiam post divisionem collegatario jure
increscendi obtingit. l. 1. & tot. tit. D. de usufr.
increscend.

III. *Adl. 7. §. 2. l. 13. §. 5. 6. & l. 61.] Im-*
ensas recipit fructuarius, quando vel nomine
propriarii impendit ceu jus impendendi aut in-
ovandi habuit, veluti si pro fructibus ædificium
necessarium extruxerit. h. l. §. 5. & 6. quod l. 7.
ead. Si aliter usufructu uti nequeat, quam si
edificium absolvatur, quod cœptum est, fru-
ctuarius perficere non prohibetur, usufructus
nim adminiculis eget, sine quibus quis uti frui
equit. l. 1. §. 1. D. Si usufr. pet. servitute con-
cessa omnia ea concessa intelliguntur, sine qui-
us servitute uti non licet, arg. l. 2. D. de Iuris-
dict. l. 20. §. 1. D. de S. V. P. Sed fructuarius,
qui usumfructum percipere & colligere potest,
quamvis eo ædificii loco, quo dominus proprie-
tatis voluptatis gratia, aliave de causa inchoave-
rat, aliter uti non possit, ædificium ita inchoa-
um consummare nequit. h. l. 61. ubi neque ei
conceditur novum rivum parietibus imponere,
quo ita aquas tectis inducat, & peregrinantes ri-
os in domo faciat. Caterum: resectio rei fru-
ctuariæ & modica impensa ad fructuarium per-
inet, ut sarta tecta habeat. h. §. 2. d. l. 7. ut ser-
vum fructuarii malat & ægrotum curet. l. 45. D.
et. ut gregem ex fœtu suppleat. l. 68. §. ult. D.
ead. ut vectigalia ac tributa solvat, tam quæ ex-

tra ordinem imponuntur, quam consueta & ordinaria. *b. §. l. 52. D. eod. l. 28. D. de Vsufr. leg. Consentiant II. Ruremund. p. 2. tit. 3. §. 4. art. 6. Transifulan. p. 2. tit. 3. §. 4. Daventri. p. 3. tit. 8. §. 4. Antwerp. tit. 48. §. 7. Mechlin. tit. 15. art. 1. Zutphan. tit. 28. §. 6. Reform. Velav. tit. 28. §. 11. ubi additur in §. 10. in extruendo ædificio necessario dominum suppeditare teneri materiam, fructuarium autem persolvere mercedes opificibus.*

IV. *Adl. 12. §. 2.]* Qui habet plenum dominium, usumfructum, quem non habet, ceu formalem, recte cedit. *l. 63. D. h. t. fructuarium autem usumfructum cedere nequit. l. 66. D. de I. D. §. 3. Inst. de Vsufr. cessio enim in jure erat modus solennis, quo omne jus, quod quis habebat, à cedente in cessionarium transferebatur. Ulp. in fragm. tit. 19. atque ideò alia est ratio gratuitæ concessionis, ceu donationis, venditionis, ex quibus causis ususfructus alienari potest. b. §. & §. 1. in fin. Inst. de Vsf. & habit. ut tamen, ubi de amittendo ususfructu quæritur, persona primi fructuarii, cui ususfructus personaliter perpetuo inhæret, spectetur arg. l. 31. D. de Pignor. & jus reale sit translatum in secundum fructuarium, quemadmodum quoque in venditâ hereditate jus & reale & personale considerari solet. arg. l. 2. C. Hered. vel act. vend. Controvertitur an cessione factâ extraneo ususfructus extinguatur? Negativa placet. D. d. Commun. quia*

quia non præstat impedimentum, quod de jure non sortitur effectum. *c. 52. de R. I. in 60.* & vel maxime quia cedendo extraneo nihil agitur. *d. 3. Inst. d. Vsufr. h.e.* ex interpretatione Græcorum, ἀνεργητὸς ἐστὶν ἡ ἀλλοτρίωσις, inefficax est cessio: Verum, si *d. l. 66. D. de I. D.* pressius examinetur, manifestè constabit, ob hoc cessio-
is tentamen extinguere usumfructum; Atque ledè non incommode *d. §. 3.* explicatur de cessione in jure extraneo quidem factâ inutiliter, quia tamen jus omne à cedente ad dominum proprietatis revertatur.

V. *Ad l. 15. §. 4.*] Ususfructus quasi consistit in rebus, quæ ipso usu consumuntur, atque ita minuuntur. *Rubr. D. de Vsufr. ear. rer.* in quarum rerum numero non habentur vestes, quæ, quamvis attritissimæ, æquè sunt vestes ac novæ, bonitas rei minuitur; atque ut in navibus, *l. 12. §. 1. D. h. t.* & in insulâ, etiam ad portionem ultimam potius soli ususfructus remanet. *l. 53. D. h. t.* ita & in vestimentis: Ideo talis fructuarius ita debet uti vestimentis, ne abutatur. *h. §. 4.* hîc caveatur finito usufructu vestem reddi. *l. 9. §. pen. D. Vsufr. quemadm. car.* Sed hæc procedunt, quando estimentum consideratur ut corpus, veluti in *l. 85. D. de Legat. 3.* Secus si ut quantitas. *h. §. 4.* quò restringere solent *§. 2. Inst. de Vsufr.* Quomodo & pro vestibus licitè solvuntur & promittuntur usuræ. *l. 25. C. de Vsur.* taxato earum pretio. *l. 8. C. Si cert. petat.*

VI. *Ad §. fin.]* Proprietatis dominus ne quidem consentiente fructuario servitutem fundo fructuario imponere potest. *h. §. fin.* cujus subtilitatis vulgus hanc reddit rationem quia impositio servitutis est species quædam alienationis. *l. ult. C. de Reb. alien. non al.* qui autem ipse alienare prohibetur, nec potest alienanti consentire. *l. 165. D. de R. I.* atqui fructuarius rem fructuariam alienare nequit *l. 9. C. de Vsufr.* vel etiam servitutem imponere nequit. *arg. l. 6. in fin. pr. D. Commun. præd. junct. l. 1. D. h. t.* quæ tamen ratio sufficiens esse non videtur, nam ita nec fructuarius consentiente domino proprietatis servitutem prædio imponere posset, quod inauditum. In casu religionis ob favorem religionis consentiente fructuario dominus proprietatis locum religiosum facere potest, imo & interdum solus proprietatis dominus. *l. 17. in princ. D. eod.* Moribus etiam hodiernis tanta juris subtilitas in tribunaliis non observatur, & consentiente usufructuario dominus proprietatis rectè imponit servitutem.

VII. *Ad l. 26. & 27. in pr.]* In percipiendis fructibus plus juris tributum est bonæ fidei possessori quam fructuario. *l. 25. §. 1. D. de Vsur.* cujus fructus non fiunt, nisi ab eo percipiantur seu à terrâ separentur, quod si contigerit, post mortem fructuarii debentur ejus heredibus. *l. 12. §. 5. D. h. t. l. 13. D. Quib. mod. usufr. am.* Concordant ll. *Velaviæ d. tit. 28. §. 12. Transilulanæ d. tit.*

lit. 3. §. 10. Sed si fructuarius maturis non-
 den tamen perceptis fructibus moriatur, fru-
 ctus non transmittuntur ad heredes, ne quidem
 pro rata temporis, quamvis maxima parte anni
 usus fructus steterit, & fructuarius suis impensis
 in idum fructuarium conseverit. *d. l. 13. l. 8. D.*
Ann. leg. §. 36. Inst. de R. D. & A. R. D. Ini-
 quitas, quæ hic subellie quibusdam videtur, faci-
 le compensabitur cum fructibus pendentibus,
 quos testator maturos reliquit, qui ad fructua-
 rium pertinent. *h. l. 27.* Aliud est in fructibus
 censualibus, veluti mercedibus locationum, quæ
 pro rata temporis cedunt fructuarii heredibus
h. l. 26. Ita divortio facto pro rata temporis,
 quo matrimonium stetit, marito fructus deben-
 tur. *l. 7. §. 1. D. Solut. matr.*

VIII. *Ad l. 29.*] Omnium bonorum ususfru-
 ctus legari potest, modo ne excedat dodrantis
 estimationem. *h. l.* neque hoc casu ad exolutio-
 nem æris alieni tenetur fructuarius, qui non est
 successor juris, cui quoque acquiritur ususfructus
 censualii quod continet nomina creditorum
l. 1. D. de Vsufr. leg. Sed heredi id onus imponi-
 tur. *l. 1. & 2. C. de Hered. vel act. vend. l. 1. C. Si
 act. pet. l. ult. C. de Heredit. act. l. 1. C. de Donat.*
l. 69. D. Ad l. Falcid. l. fin. D. de Vsufr. leg. quem-
 admodum si alicui in testamento plena proprie-
 tas relinquitur. *l. 14. in fin. & ll. seqq. D. Ad SC.
 Trebell.* Heres tamen antequam tradit bona
 fructuario, æs alienum detrahit. *l. 69. D. Ad l. Fal-
 cid.*

cid. l. ult. D. de Vsufr. leg. Bona non dicuntur nisi deducto ære alieno. *l. 39. §. 1. D. de V. S.* Sic igitur in effectu sentit onus fructuarius, quatenus ob deductionem æris alieni bona, ex quibus relictus est ususfructus, minuuntur. Quæ sententia est communis & in Praxi recepta. Quia igitur legatum ususfructus omnium bonorum detractiōni legis Falcidiæ est obnoxium; *d. l. 29. idcirco quoque l. hac edictali. 6. C. de Secund. nupt.* (quâ parens binubus posteriori conjugii plus relinquere prohibetur, quam uni ex liberis prioris matrimonii) locum habebit in ususfructu omnium bonorum. Ita sæpe iudicatum fuit. *vid. Nov. 22. c. 28.*

IX. *Ad l. 33.]* Si vendita sit hereditas, plerumque hoc agi intelligitur, ut, quod ex hereditate pervenit, in id tempus, quo venditio fit, videatur venisse. *l. 2. §. 1. in fin. D. de Hered. vel act. vend.* hætenus, ne, quod ante aditam hereditatem petiit, venditor præstare cogatur; Sed neque amplius, neque minus juris emptor habebit, quam apud heredem futurum erat. *d. l. 2. in pr. & restituendum est emptori, non tantum quod tempore venditionis pervenit, sed & quod quandoque pervenerit ead. l. 2. §. 4.* Fruitur igitur emptor jure adcrescendi, & vicem heredis obtinet. *d. l. 2. §. 18.* ut portio adcreseat portioni. *h. l.* Cæterum qui vendidit hereditatem, utique possidere videtur. *l. 4. §. ult. D. Si quis omiss. caus. test.* quatenus venditor obstrictus manet

manet creditoribus hereditariis, etiamsi ea lege emerit emptor, ut ipse satisfaceret creditoribus hereditariis, quibus contra heredem & venditorem jus quæsitum est. *l. 2. C. de Hered. vend.* Hanc sententiam sequitur usus.

X. *Ad l. 36. in pr.]* Si sylva sit pignori obligata & inde navis sit facta, navis citra conventionem specialem non est pignori. *l. 18. §. pen. D. de Pignor. act.* at si domus sit hypothecæ data, & fiat horreum vel hortus, æquè hypothecaria competit. *l. 16. §. 2. D. de Pignor.* Imò domo pignori datâ combusta adhuc in area persecutio pignoris durat. *l. 29. §. 2. D. eod.* area est pars domus oppignoratæ. *l. 21. D. de Pignor. act.* ac si deinde domus restituatur, ea quoque obligatur in eadem forma, qua prior fuit obligata, pignus retinebit creditor cum omnibus suis qualitatibus. *d. l. 29. §. 2.* quod judicando approbavit Senatus Frisiæ. Ita, insula legata si combusta esset, area vindicari potest. *l. 22. in fin. D. de Legat. 1.* Sed usumfructum strictius interpretamur. *l. 20. §. 2. D. de S. V. P.* ut ne quidem exustis ædibus fructuariis in area ibi debeat ususfructus. *l. 5. §. 2. D. Quib. mod. us. am.* neque redintegretur, licet domus restituatur. *h. l.* aliud est, si domus sit per partes resecta. *l. 10. §. 1. & pen. D. Quib. mod. us. am.* Lentâ cæmentorum tabularumque substitutione rem magis tuemur, quam ejus faciem tollimus, *arg. l. 76. D. de Indic.* Ita etiam si area, in quâ usumfructum quis habet, ædificetur, & superficies

cies ilicò tollatur, usufructus restituitur. *l. 71. D. h. t.*

XI. *Ad l. 42.]* Regulariter non est fructus sine usu. *l. 14. §. 1. D. de Vsf. & habit.* accidit tamen aliquando, ut penes unum sit usus, penes alterum fructus sine usu, penes tertium proprietas, veluti si uni fructus, alteri usus animalis relinquatur in testamento, sub fructu non continebitur usus, & fructuarius nil nisi fœtum acquireret, usuarius operas & stercora. *h. l. d. l. 14 §. ult.*

XII. *Ad l. 56.]* Si usufructus legetur Reipublicæ, triginta annorum computatio fit. *l. 68. in fin. pr. D. Ad l. Falcid.* quando de ineunda ratione L. Falcidiæ quæritur, usufructus reipublicæ relictus tanti æstimatur, quanti est in reditu annorum triginta; at in usufructu Respublica æstimatur *ὡς ὁ μακροχρόνιος ἀνθρώπος*, & extinguitur spatio centum annorum, qui dicitur finis vitæ hominis longævi in *h. l.* quia nulla utilitas esset nudæ proprietatis semper abscedente usufructu. *l. 8. D. de Vsfufr. leg.* Propter eandem rationem, si civitati aut reipublicæ in annos singulos legetur, centum annis legatum hoc compleri judicare solent. Ego, licet legatum in annos singulos relictum simile sit usufructui, quâ morte, finitur. *l. 8. D. de Ann. legat.* existimo, legatum illud perpetuo deberi. *l. 6. 20. §. 1. & l. 23. D. eod.* Etiam quando civitati usufructus relictus est, quasi morte desiit habere usumfructum, si aratrum in ea inducatur. *l. 21. D. Quib. mod. ususfr. amitt.*

XIII. *Ad*

XIII. *Ad l. 59. §. 1.]* Successor universalis tenetur stare locationi à defuncto factæ. *l. 10. C. de Locat. conduct.* Qui habet usum, stare etiam cogitur locationi à proprietario factæ. *l. 10. §. fin. D. de Vsf. & hab.* Sed proprietarius non tenetur stare colono constituto ab usufructuario. *l. 9. §. 1. D. Locat.* uti nec vice versâ fructuarius tenetur stare locationi factæ à proprietario, verum ille conductorem repellere potest ad exemplum venditionis. *h. §.* Uti nec emptor cogitur stare colono, cui prior dominus locavit. *l. 9. C. Locat.* A successoribus singularibus excipitur maritus, qui bona fide rem dotalem ab uxore traditam locaverit, cujus locationi uxor stare tenetur, præstitâ cautione marito. *l. 25. §. fin. D. Solut. matr.* Consentunt LL. Reform. Velaviæ *tit. 26. §. 1.* ubi illud vulgatum adducitur, *koop breeckt huys, oft pachtingh*, item Ref. Zutphan. *tit. 18. §. 5.* Contrariam regulam, *huys gaet voor koop*, invenio in LL. Municipalibus Zutphanensium, Ruremundensium, Hardervicensium, in Transisulania, Hollandia, Brabantia, Flandria, & Hannoveria. Stat. Zutphan. *tit. 25. §. 2.* Rurem. *p. 4. tit. 4. §. 1. art. 6.* LL. Transisul. *p. 2. tit. 9. §. 3.* Antwerp. *tit. 59. §. 1.* Mechlin. *tit. 8. art. 1.* Quod si tamen colonus in re conducta hypothecca quantumvis generali sibi prospexerit, receptum est, conductorem retinere posse, donec id quod interest præstatur.

XIV. *Ad l. 62. in pr.]* Non est consentaneum,

neum, ut per aliena prædia invitis dominis aucupium faciamus. *l. 16. D. de S. R. P.* ideoque si quis contra prohibitionem domini ingressus fuerit, tenetur ei actione injuriarum *l. 3. §. 1. D. de A. R. D.* quo respicit *l. 13. §. ult. D. de Injur.* sed fera capta nihilominus capienti conceditur. *arg. d. l. 3. §. 1.* non obstante *l. 55. D. de A. R. D.* alia ratio est usufructuarii, qui in saltibus & montibus jure suo possessionis non obstante prohibitione domini probè venatur, & fructus suos facit. *h. l.* quod vocabulum fructuum paulo pinguius applicatur venationibus, propriè enim venatio non est fructus fundi. *l. 26. D. de Vfur.*

XV. *Ad l. 68.]* Partus ancillæ fructus esse non existimatur, quia non temere ancillæ ejus rei causa comparantur, ut pariant. *l. 27. in pr. D. de Petit. her.* adeoque partus ancillæ non fructuario, sed domino proprietatis acquiritur. *h. l. l. 28. §. 1. D. de Vfur.* Et hæc obtinent quando in materia usufructus versamur, verum si de dominio ancillæ quæstio moveatur, & de effectibus quibusdam aliis, partus fructuum jure censetur, seu naturam fructuum imitatur, veluti si quæretur de fideicommisso restituendo. *l. 14. D. eod. l. 24. D. Adl. Falcid.* Mutata ancillarum conditione disputatio hæc moribus est odiosa.

DE USUFR. ADCRESCENDO.

XVI. *Ad l. 1. §. 3. l. 3. & ult.]* In materia juris adcrescendi interest inter legatam proprietatem,

ratem, & legatum usumfructum: Ibi postquam concursu partes sunt factæ, jus adcrendi non amplius locum obtinet; hîc, usufructu constituto & postea amisso, nihilominus jus adcrendi admittitur; differentiæ ratio colligi potest ex *h. §. 3.* Si æquis portionibus duobus ejusdem rei fructus legatus fuerit, jus adcrendi inter eos locum non habet. *h. l. ult.* quando à singulis heredibus, qui habent partes separatas, duobus usufructus relinquitur; nam si duobus ab uno eadem oratione ex æquis portionibus relinquatur res eadem, jus adcrendi locum obtinere statuimus. *l. 89. D. de Legat. 3.* ubi verbis conjuncti præferuntur re conjunctis, partes quidem videntur habere verbis conjuncti. *l. 142. D. de V. S.* sed sunt divisæ intellectu magis & mente, quam realiter, quo demum posteriori casu cessat jus adcrendi. *h. l. 3.* unde si testator verbo distributivo, puta *elcæ*, singulis quadringentorum Carolinorum summam legaverit, singuli hanc summam separatim citra jus adcrendi obtinebunt. *l. 84. §. 12. D. de Legat. 1.* Quod Praxis sequitur.

QUANDO DIES USUSFR. LEG.

XVII. *Ad l. un. §. 2. & fin.]* Ut usufructus inter vivos constituti dominium acquiratur, exigitur quasi traditio, *arg. l. 20. C. de Fact.* sed testamento per legatum ipso jure dominium usufructus consequitur legatarius. *l. 29. D. de*

P

Usufr.

Vsuf. legat. ad exemplum vice legatæ. *l. 19. §. 1. D. Quemadm. serv. am.* quia dominium rei legatæ statim recta via transiit in legatarium. *l. 64. D. de Furt. l. 80. D. de Legat. 2.* non igitur ad acquirendum jus in re, & vindicationem desideratur factum heredis. *l. 10. D. de Vsuf. legat. l. 25. §. ult. D. de Vsuf.* quando erat legatum relictum per vindicationem, sin per damnationem, factum heredis desiderabatur, quo ref. *l. 3. D. de Vsuf. l. 2. D. Si usuf. pet.* Et dies legati usufructus non prius cedit, quam adeatur hereditas, neque actio de usufructu. *h. §. 2.* Imo si ex die legetur usufructus, qui ante diem agit, nihil facit, at cui ex die certo legata est proprietas, qui antediem agit, malè agit, h. e. actio quidem est nata, sed agenti obstabit exceptio plus petitionis tempore, seu præmaturi, quæ est explicatio *h. §. fin.*

QUIE. MOD. USUSER. AMITT.

XVIII. *Ad l. 23. & 24.]* Locum, quem mare aut flumen occupavit, desinimus possidere. *l. 3. §. 17. D. de A. P.* quæ possessio pro corporali detentione sumitur, nam possessio animo retinetur in fundo inundato. *l. 30. §. 3. D. eod.* ita nec per inundationem dominium agri amittitur. *l. 7. §. 6. D. de A. R. D. h. l. 24.* licet propter interversum usum per inundationem interim proprietas amissa dicatur. *h. l. 23.* quæ etiam explicari potest de inundatione perpetua, vel tanta,
ut

ut alicujus agrum in forma stagni vel paludis mutet. *l. 10. §. 2. D. h. t.* In Hollandia derelictus habetur ager, qui per decem annosmersus fuerit, si non aliqua extent signa continuatæ possessionis, ut in casu gravissimæ inundationis, si aliter nequeat, vel piscando possessio retineri censeatur: Et Principes tempus præfigere solebant, intra quod veteres possessores agros siccare debebant.

DE USUFR. EAR. RER. QUÆ
U. S. CONS.

XIX. *Ad l. 1.]* SCto inductum est, ut earum rerum quæ usu tolluntur vel minuuntur possit ususfructus legari. *h. l.* Hoc postquam pro ultimis voluntatibus inductum est utilitatis causa, nulla ratio prohibet, quò minus ad conventiones inter vivos produci potuerit; inde generali vocabulo constitutionis utitur Imp. in §. 2. *Inst. de Usufr.* neque degenerabit hæc conventio in mutuum, voluntas enim mutuum contrahendi abest, & mutuum repetitur quovis tempore, hîc quasi ususfructus demum morte vel capitis diminutione. *d. §. 2. l. 9. D. h. t.*

XX. *Ad l. 2.]* In rebus quæ ipso usu consumuntur, remedio cautionis introducto cœpit quasi ususfructus haberi. *h. l. d. §. 2. Inst. de Usufr.* sed cautio ista, postquam ususfructus quasi introductus ac constitutus est, omitti potest, constante adhuc usufructu cautio omissa condici-

tur incerti conditione, finito autem usufructu quantitas condicetur. *l. 5. §. 1. D. de Vsufr. ear. rer.* Et duo inveniuntur casus, quibus in usufructu cautionem sive veri sive quasi usufructus proprietarius exigere nequit. *l. 9. §. 2. D. Vsufr. qu. cav. l. ult. §. 4. in fin. C. de Bon. qua lib.* Cautio fructuaria ab herede recte remittitur. *arg. l. 71. D. Ad l. Falcid. l. pen. C. de Pact.* non etiam à testatore. *l. 1. & 4. C. de Vsufr.* quia nemo potest cavere in suo testamento, ne leges in eo locum habeant. *l. 55. D. de Legat. 1.* Aliud est in cautione, quam legatorum nomine præstat heres. *l. pen. C. Ut in possess. legat.* item in cautione Mutiana. *Nov. 22. c. 44. in fin.* In Gallia cuilibet fructuario etiam testamento cautio remitti potest. Utraque cautio & veri & quasi usufructus fit datis fidejussoribus, quia prætor requirit satisfactionem. *l. 8. D. h. t. l. 13. D. de Vsufr. l. 8. D. de Vsufr. quemadm. cav.* satisfactiones autem prætoriarum personas intervenientium desiderant. *l. 7. D. de Prætor. stipul.* Transisulani sunt contenti pignoribus. LL. Transisul. *p. 2. tit. 3. §. 3.* Si tamen fructuarius, fortè ob inopiam, fidejussores invenire nequeat, usus admisit cautionem juratoriam, si eam offerens sit honestæ & probatæ vitæ; sin vitæ suspectæ, res fructuaria penes sequestrem deponitur, qui fructuario de fructibus respondeat. LL. Transisul. *d. loc. Stat. Daventr. p. 3 tit. 8. §. 3.* Sed in hac materia distinctionem istam jus nostrum non suppeditat, licet in subsidium,

dium, ubi agitur de iudicio sistendo, cautio iuratoria admittatur. *Nov. 112. c. 2. Auth. Generaliter C. de Episcop. & cler.*

SI USUSFR. PET.

XXI. *Ad l. 1.]* Si fundo fructuario servitus debeat, ejus vindicandæ jus fructuarius non habet, sed usumfructum vindicare debet, & per hoc vicinus, qui non patitur eum ire & agere, tenetur ei, quasi non patiatur uti frui. *h. l. & sic per consequentiam & indirecte fructuario servitutum vindicandarum jus competit, quo ref. l. un. §. 4. D. de Remiss.*

XXII. *Ad l. 3.]* Ususfructus amittitur *αἰσῶ*, non utendo per modum & tempus. *h. l. §. 3. Inst. de Vsufr. decennii inter præsentis, vicennii inter absentes. l. pen. C. eod. l. pen. C. de Servit. neque interest sive ususfructus in re immobili sive mobili consistat, quod enim tempus requiritur in præscriptione rei immobilis, illud etiam sufficit ad amissionem ususfructus cujuscunque rei & mobilis & immobilis. d. l. pen. §. 1. in fin. C. de Vsufr. d. l. pen. C. de Servit. neque hîc subiectum sed ipse ususfructus considerandus est, qui pro re immobili habetur, arg. l. fin. C. de Præscript. long. temp. Atque eodem tempore actionem personalem, quæ ad usumfructum consequendum competit, amitti verius est. arg. dd. text. non recte petit fructuarius usumfructum sibi dari, ut proprietarius eum patiatur uti frui,*

P 3 quan-

quandoquidem jam passus est fructuarius heredem vel promissorem pleno jure rem suam possidere, excipitur igitur actio personalis, quæ pro consequendo usufructu conceditur à reliquis personalibus actionibus, quibus præscribitur spatio 30. vel 40. ann. *l. 3. & 4. C. de Præscript. 30. vel 40. ann.* Hodie sicut dominia, ita & servitutes non nisi longissimi temporis præscriptione excluduntur. An & usufructus male utendo finitur? Non videtur, *arg. tit. D. Quib. mod. us. am. d. §. 3. d. l. pen. C. de Vsufr.* non sunt inducendæ poenæ caducitatis extra textus in jure expressos; de damno autem à fructuario dato utitur propriarius actione legis Aquiliæ. *l. 13. §. 2. D. eod.* qui quoque sibi potest prospicere stipulatione, quæ, si non utatur fructuarius boni viri arbitratu, statim committitur. *l. 1. §. 5. D. Vsufruct. quemadm. cav.* Aliter de hac quæstione judicavit Senatus Sabaudia.

DE OPER. SERV.

XXIII. *Ad l. 4. & 5.]* Operis servorum legatis usus datus intelligitur, quatenus operæ sunt individua. *h. l. 5.* at in fructu hominis operæ sunt *h. l. 4.* quia legatarius potest operas locare, atque ex operis locatis mercedem capere. *l. 2. D. de Vsufr. leg.* imò operæ servorum legata per omnia usumfructum non imitantur. *l. 5. §. fin. D. Vsufruct. qu. cav.* & manifestè opponuntur usui ac usufructui in *l. 1. §. 2. D. Ad l. Falcid.* quia legatum

um tale ad heredes transmittitur & usu captâ
 proprietate manet usufructus. *l. 17. §. pen. D.
 de Vsufr. l. 44. §. 5. D. de Vsufr. l. 1. §. 1. D. de Vsufr. leg.*
 servo intereunt operæ. *d. l. 2. D. de Vsufr. leg.*
 peræ quoque non intereunt non utendo aut ca-
 pitis diminutione. *b. l. 2. operarium liberti obli-*
gationes capitis diminutione minimâ tolluntur.
1. Inst. de Acquisit. per adrog.

DE SERVITUTIBUS.

XXIV. *Ad l. 4.]* Servitus realis (quæ ple-
 nunque intelligitur, quando simpliciter servitu-
 is nomen usurpatur) ipso jure neque ex tempo-
 re, neque ad tempus, neque sub conditione
 ctualiter acquiritur. *b. l. verum sub conditione*
ectè promittitur. l. 98. in pr. D. de V. O. ex qua
onstitutione non oritur jus reale, sed tantum
ersonale, ut servitus conventionem constituta,
er traditionem acquiritur. l. fin. D. h. t. Ita si
ua aqua nondum appareat, ejus iter-ductus ex
ententia quidem Pauli constitui nequit. l. ult. D.
serv. vindic. Sed hoc à Labeone in fin. ejusd. l.
in l. 10. D. de S. R. P. corrigitur, ut liceat aquâ
nondum inventâ servitutem aquæ ductus consti-
uere, quemadmodum licet ædificio nondum
edificato servitutem imponere. b. l. l. 23. §. 1. D.
de S. V. P. Sed illa constitutio tum demum in
ctum deducitur, quando est ædificatum, aqua
inventâ, nam quod ad actualem acquisitionem

servitutes prædiales sine prædiis constitui nequeunt. *l. 1. D. Commun. præd.*

XXV. *Ad l. 8.]* Ut liceat spatiari in alieno, cœnare, pomum decerpere servitus imponi non potest. *h. l.* ratio hæc dari solet, quoniam nulla servitus constituitur, nisi quæ prædio dominanti utilitatem adferat. *l. 15. D. h. t.* saltem potentia si non actu semper. *l. pen. D. eod.* Quare per jus ambulandi in definitione itineris non intelligunt jus spatiandi, sed ultro citroque commeandi ad res vicino prædio necessarias in *l. 1. D. de S. R. P.* nisi quis malit, amœnitatem quandocunque significare utilitatem, quomodo etiam constituitur ususfructus nummorum veterum, statuarum & imaginum. *l. 28. & 41. D. de Vsufr. &*, ex SCto, odorum & imaginum. *l. pen. D. de Vsufr. ear. rer.* ita quoque aquæ ductus amœnitatis gratia constituitur. *l. 3. D. de Aq. quotid. & æstiv.* Verum si solius amœnitatis gratia aquæ ductus constituitur, non dicitur servitus realis, *arg. d. l. 15.* unde non inconcinnè judicant alii, spatiari, cœnare in alieno, decerpere pomum, esse hominum jura & deberi vi pacti personalis, ut personis debeantur, & cum personis extinguantur, neque in emptorem fundi aut heredem transferantur, vid. *l. 12. D. de Ann. legat. l. fin. §. 1. D. de Contrah. empt.* Non sunt servitutes, nec prædiorum, nec rerum. *l. 1. D. h. t. jung. d. l. 12.*

XXVI. *Ad l. 9.]* Si servitus itineris vel viæ sine ulla determinatione partis fundi in testamento

mento relinquatur, electio est legatarii, ut eligat sibi locum commodum, in quo servitus constitutatur, modo id fiat absque prædii servientis incommodo, nam non licet ita uti servitute, ut fructus fundi lædantur. *l. 7. D. de S. R. P.* & ubi legatarius certâ parte fundi ire agere cæperit, reliquæ partes fundi erunt liberæ. *l. 13. §. 1. D. eod.* Quod procedit, quando testator usus est verbis vindicationis, ubi servitus ipso jure & sine ullo facto heredis constituitur & legatario acquiritur. *l. 64. D. de Furt. h. l.* sed si testator usus fuerit verbis damnationis, ceu, ut loquuntur antiqui glossatores, verba sint directa ad heredem, electio tribuitur heredi. *l. 26. D. de S. R. P.* quæ quidem distinctio quod ad verba est sublata, sed in variis effectibus ejus vestigia in Pandect. remanserunt: Add. quæ dicentur infra *ad l. 34. §. 9. D. de Legat. 1.* Quod si inter se partes convenire nequeant, eligatur arbiter, qui determinet locum, qui servire debeat. *l. 13. §. 1. D. de S. R. P.*

XXVII. *Ad l. 13. in pr.]* Qui habet actum, habet jus agendi jumentum vel vehiculum. *l. 1. D. de S. R. P.* item jus armenta trajiciendi. *l. 12. D. eod.* hoc armenti vocabulo boves veniunt. *l. 89. D. de V. S.* sed interdum actus vel propter angustiam loci vel propter partium conventionem restringitur, ut sub eo vehiculum non contineatur, *h. l. 13.* Ita actus pacto rectè limitatur, ut sit sine itinere. *l. 4. §. 1. D. Si servit. vindic.*

quà ex vi & proprietate verbi iter tanquam servitus consideratur, atque hoc sensu qui iter petit, actum petat, ei non obstat exceptio rei iudicatae. *l. 11. §. 6. D. de Except. rei iudic.* sed per consequentiam ex præsumpta mente contrahentium non est actus sine itinere. *l. 1. D. de Adim. legat*

XXVIII. *Ad l. 14.*] Usucapionem maxime recipiunt res corporales, quarum vera propria est traditio & possessio, *ἐκ χειρὸς εἰς χεῖρα μεταθέσις. l. 9. D. de Vsucap.* particula, maxime sæpè sumitur pro ita demum. *l. 2. §. 2. in fin. D. de Hered. vend. Nov. 22. c. 26. circ. med. princ.* Res incorporeales traditionem & usucapionem non recipiunt. *l. 43. §. 1. D. de A. R. D.* In specie servitus, quia non habet certam continuamque possessionem, non usucapitur. *h. l.* sustulit eam usucapionem lex Scriboniana, quæ servituten constituebat. *l. 4. §. fin. D. de Vsucap.* Sed propter quasi possessionem ei præscribitur diuturni usu. *l. 10. D. Si servit. vind.* h. e. ad exemplum rerum immobilium spatio decennii inter præsentem, vicennii inter absentes acquiritur. *l. 2. C. de Servit.* Unde sine dubio ductus aquæ, cuius origo memoriam excessit, constituti loco habetur. *l. 3. §. 4. D. de Aq. quotid. & æstiv. l. 1. §. fin. D. de Aq. pluv. arc.* In hac servitutum præscriptione sufficit usum esse non vi, non clam, non precario, nec est necesse docere de iure, quo servitus est constituta. *d. l. 10.* proprie igitur, titulus non requiritur, neque etiam scientia domini

l. ult.

*ult. in fin. ibi nulla scientia vel ignorantia exspe-
randa. C. de Præscript. long. temp. licet Antoni-
as consultus de tali facti specie scientiæ men-
onem faciat in d. l. 2. C. de Servitut. Apud Ant-
erpienses servitutes ne quidem spatium centum
annorum acquiruntur. Stat. Antwerp. tit. 62. §.
1. Idem videntur statuere Ruremundenses,
si tempus hominum memoriam excesserit;
L. Rurem. p. 2. tit. 5. §. 6. art. 1. & 2. sed in
ceteris partibus hujus provinciæ, ut & in Hol-
landia præscriptio trientis seculi een verjaringhe
an een derdendeel van hondert jaeren, hîc locum
habet.*

XXIX. *Ad l. ult.] Interdicta possessoria Uti
possidetis & Unde vi in servitutibus realibus,
quarum vere nulla possessio est, locum non ob-
tinent, arg. l. 1. §. 1. D. de Vi & vi arm. l. 1. in pr.
D. Vti possid. licet alia interdicta, veluti possessio-
ria, pro iis sint constituta. h. l. tit. de Itin. & act.
riv. de Cloac. de Flum. &c. Interdictum quidem
Uti possidetis dicitur locum habere, si quis pro-
hibeatur suo uti. l. 3. §. 5. in fin. D. Si serv. vind.
sed hoc pro libertate utendi re sua, non etiam
pro defendenda servitute competit. l. 3. §. 2. &
3. D. Vti possidet.*

DE SERVIT. URB. PRÆD.

XXX. *Ad l. 2.] Cum eo qui altius tollendo
obscurat vicini ædes, quibus non servit, nullam
actionem habemus. l. 9. D. S. V. P. quia licet
jure*

jure naturalis libertatis ædes usque in cælum tollere. *l. 8. C. de Serv.* Verum & interdum jus altius tollendi est servitus. *h. l. l. 2. D. de S. R. P. § 2. Inst. de Action.* vel quando ita conventum est veluti ne mihi altius tollenti per factum vicinificetur, vel quando est remissa servitus altius non tollendi, vel quando in gratiam privatorum in civitate jus est, ne cum incommodo vicini contra consuetam altitudinem altius ædificetur cui juri renuntiare licet; vid. *l. 11. & 24. D. de S. V. P. l. 1. & l. 2. l. pen. §. 1. C. de Edif. privat.* quomodo ædificia in multis civitatibus æquali altitudine præcipue in Ducatu Baviaræ & Uratislaviæ sunt constructa; Et adversus eum, qui modum altitudinis usitatum excessit ædificando, novi operis nuntiatio competit. *l. 1. §. 17. D. de Oper. nov. nuntiat.* cujus nuntiationis fuit tanta autoritas ut id, quod ædificatum erat illicitè, protinus dirueretur. *l. 11. §. 14. D. de Legat. 3.* Hæc servitus altius tollendi dicitur urbana, *h. l.* quando debetur prædio urbano, sed quando rustico prædio debetur, est rustica, *D. d. l. 2. D. de S. R. P.*

XXXI. *Ad l. 4. 12. & 17.*] Servitute ne luminibus officiatur constituta hoc maxime adepti videmur, ne vicinus altius ædificando minuat lumina nostra jam constituta. *h. l. 4.* ubi additur *maxime*, quia qui debet servitutem Ne luminibus officiatur, non tantum altius ædificando minuere ædificiorum nostrorum lumina prohibetur. *D. d. l. 4. D. de S. V. P.* Sed & si arborem

borem ponat, ut lumini officiat, contra impositam servitutem fecit. *b. l. 17.* Ædificia autem, quæ patiuntur servitutem, ne quid altius tollatur, viridaria super eam altitudinem habere possunt. *b. l. 12.* Si cautum sit, Ne luminibus officiat, & futurum & præsens lumen significatur, sed si servitus imposita fuerit, lumina quæ nunc sunt, ut ita sint, de futuris nihil caveri videtur. *l. 23. D. de S. V. P.* non obstante *l. 12. C. de Servit.* Servitute luminum constituta id acquisitum videtur, ut vicinus lumina nostra excipiat, ut lumen nobis necessarium relinquat, ac primordiale lumen nobis concedat; Servitus ne officiat luminibus respicit magis conservationem luminum præteritorum, ne vicinus aliquid faciat, quo lumen minuatur, licet lumina alias abundant. *b. l. 4.* An, cui debetur servitus luminum, habet jus aperiendi fenestras in suo pariete, ex quibus in vicini aream prospiciat? Quid ni? non quidem servitutis luminum, sed dominii vi; in suo enim hætenus facere licet, quatenus nihil in alienam immittitur. *l. 8. §. 5. D. Si serv. vind.* verum ex adverso licet vicino, cui hîc prospectus molestus est, tollere ædes suas, parietem atque tabulatum & quidlibet in suo erigere, quo prospectum iis fenestris præcludat, *arg. l. 9. & 15. in fin. D. de S. V. P.* Concordat Praxis hodierna. Non tamen licet socio citra consensum socii in pariete communi fenestras aperire. *l. pen. D. eod. l. 2. & 11. D. de Servitut. l. 6. §. 1. D. Commun. præd.*

præd. l. 19. & 34. D. de S. P. R. l. 3. D. de Servit. leg. l. 140. D. de V. O. Ratio est in l. 28. D. Commun. div. Consentiunt LL. Hollandiæ, Daventriensium, Antwerpiensium, Ruremundensium, Mechliniensium. II. Daventr. p. 3. tit. 9. §. 9. Rurem. p. 2. tit. 5. §. 3. art. 14. Mechliniens. tit. 14. art. 14. Quod tamen intellectum volo, si servitus possideatur pro indiviso, nam fundo certis regionibus inter socios diviso, unusquisque dominus pro sua parte servitutem imponit. l. 6. D. de Servitut. Benigna tamen ratione receptum est, ut cessionis ab uno factæ valor pendeat, neque is, antequam novissimus cesserit, eum, cui cessit, vetare uti jure cesso possit. l. 11. D. de S. R. P. Quinimo cessione novissima priores confirmantur, & perinde habetur, ac si omnes eo demum tempore cessissent. l. fin. D. Commun. præd.

XXXII. *Ad l. 28.] Omnes servitutes prædiorum perpetuas causas habere debent, vel actu vel aptitudine ceu potentia, unde neque ex lacu neque ex stagno servitus constitui potest. h. l. nisi lacus habeat aquam vivam, perennem & perpetuam quod l. 1. §. 8. & 41. D. de Aq. quotid. & æstiv. Sed nihil obstat, quo minus servitus navigandi in lacu constituatur. l. 23. §. 1. D. de S. R. P. Constitutio servitutis, ut aqua per rotam tollatur vel hauriatur ex flumine, velut ex castello aqua ducatur, ipso jure non valuit, verum ex æquitate prætoris sustinetur. l. 2. D. Commun. præd.*

præd. quomodo moribus hodiernis jus forami-
nis in imo pariete conclavis vel triclinii, quod
esset proluendi pavimenti causa, conservatur,
n rei veritate jus tale servitus non est. *h. l.* Est
amen servitus, fumi immittendi. *l. 8. §. 5. D. Si
servit. vindic.*

XXXIII. *Ad l. 38.]* In servitutibus urba-
nis exigitur, prædii vicinitas, quando imponitur
servitus tigni immittendi, vel oneris sustinendi,
ut quando debetur servitus altius non tollendi,
prospectus, & ne prospectui officiatur, nihil in-
terest vicinæ sint ædes, an non. *l. 6. in pr. & l.
eq. §. 1. D. Commun. præd. l. 5. D. Si servit. vind.*
nisi in tantum distent ædes, ut prospici non pos-
sint, vel medius mons earum prospectum aufe-
rat. *h. l.* In servitutibus etiam rusticis non exigi-
tur prædii vicinitas. *l. 14. §. ult. D. de Servitut. l.
1. in pr. D. de S. V. P. l. ult. D. de S. R. P. l. 17. §.
2. D. de Aq. pluv. arc.* Et quæ hîc exigi solet vi-
cinitas non tam ex prædiorum contiguitate,
quam ex commoditate utendi æstimanda est, ita
quidem ut intermedium prædium tum demum
obsit servituti, si liberum ejus exercitium impe-
diat, veluti intermedium prædium privatum
quod non servit. *l. 7. in fin. D. de S. R. P.* Locus
sacer vel religiosus. *d. l. 14. §. ult. d. l. 17. §. 3.
& 4.* Solum publicum intermedium non sem-
per nocet. *d. l. 1. in pr. D. de S. V. P.* nec flumen
quidem, si aut vado possit transiri aut pontem
habeat; diversum si pontonibus trajiciatur. *d. l.
ult.*

ult. D. de S. R. P. quia, fortè si desint pontones aut etiam tanta sit vis fluminis, quod nec pontonibus trajici possit, *d. l. 17. §. 2.* servitus causam perpetuam non haberet: Pontones fuere genu navigii Gallici, quo etiam verbo utuntur Aquitani, & transvectores fluminum pontonario vocant.

EXERCITATIO DECIMA, RESPONDENTE

BERNHARDO à WELDEREN.

DE SERVIT. RUSTIC. PRÆD.

I. **A** *dl. 25.]* Nec acquiri nec imponi servitus pro parte potest. *l. 8. §. 1. & l. 11 D. de Servitut. l. 6. §. 1. D. Commun. præd. l. 34 D. h. t. l. 30. §. 1. D. de S. V. P.* quia servitus natura sua non recipit divisionem. *l. 17. D. de Servit.* sed commoditas certis mensuris recte determinatur. *h. l.* Servitus semel constituta pro parte etiam retinetur. *d. l. 8. §. 1. l. pen. §. fin. D. de V. O.* quod accipiendum non est de parte ipsius servitutis, sed de parte prædii, cui illa debetur, quod divisum commoditatem utendi ad se trahit, & hoc casu jura dividi dicuntur. *l. 19. §. fin. D. Commun. divid.*

II. *Ad l. pen.]* Quædam servitutis imagines
re-

referunt, quæ vel precario concessa arbitrio domini revocantur, vel personis permissa, cum ipsis quoque, quibus cohærent, personis intereunt. *l. 3. D. de Precar. l. pen. D. de Servit. leg. l. 8. §. 3. D. de Liberat. legat.* Italicet aquæ ductus & aquæ haustus sint servitutes prædiorum. *l. 1. D. b. r. §. 2. Inst. de Servit.* per partium tamen conventionem, vel ultimam voluntatem disponi potest, ut usus aquæ ad heredem non transeat, veluti si testator personam demonstraverit, cui servitutem præstari voluit, heredi non eadem præstabitur servitus *l. 4. D. eod.* Atque hoc respectu dicitur usus aquæ personalis in *h. l. add. l. 14. §. fin. D. de Alim. legat.* Imò aquæ ductus interdum à fundo separatur, nec semper ad fundi servitutem reërtur, quia à quocunque etiam fundum non habente duci potest. *l. 1. §. 12. D. de Aq. quotid. & est.*

SI SERV. VINDIC.

III. *Ad l. 7. & 12.]* In servitutis restitutione etiam cautio interponi solet de non offendendo in futurum. *hb. ll.* sed hæc cautio non exigitur in controversiis rerum corporalium, ubi sufficit rem ipsam restitui cum fructibus. *l. 68. D. de R. 7. §. 2. Inst. de Offic. jud.* præstatur quidem ibi interdum satisfactio, verum de re conservanda, donec lis iudicio petitorio decisa fuerit. *l. un. C. de re possid.* Hæc cautio hodie præstari non solet.

Q

QUEM-

QUEMADM. SERV. AMITT.

IV. *Ad l. 4. l. 10. §. 1. & l. 18. §. 1.*] Servitutes, siue rusticæ fuerint siue urbanæ, non utendo per decennium vel viginti annos amittuntur. *l. pen. C. de Servitut.* olim servitutes rusticæ per biennium non utendo omnimodo amittebantur. Paul. 1. *Recept. sentent. tit. 17.* Servitus autem rustica solo non usuper statutum tempus amittitur, vel sufficit hîc, non uti eum, cui servitus rustica debetur, licet alter nullum impedimentum faciat. *h. l. 10. §. 1.* excipitur iter sepulchro debitum, quod non utendo nunquam amittitur. *h. l. 4.* In urbanis autem servitutibus requiritur insuper, ut vicinus simul usucapiat libertatem prædii sui, & aliquid novi faciat in ædibus suis, alioquin integrum jus servitutis urbanæ remanet, quomodo servitus tigni immittendi non utendo amittitur, nisi dominus parietis servientis foramen obturaverit, & per tempus constitutum ita habuerit. *l. 6. D. de S. V. P. l. 4. §. 27. D. de Usucap.* Sic & tempus quo non est usus præcedens fundi dominus, cui servitus rustica debetur, imputatur ei, qui in locum ejus successit. *h. l. 18. §. 1.* Sed in servitutibus urbanis tempus, quo venditor possedit ædes, emptori non computatur in usucapienda libertate. *l. 32. §. 1. D. de S. V. P.*

V. *Ad l. 14.*] Interitu totali rei, quæ debet servitutem, amittitur servitus, *arg. l. 24. D. Quib.*

Quib. mod. ususfr. am. sed inundatione agri non omnino servitus perimitur, verum durante hoc impedimento usus ejus suspenditur. h. l. Idem licendum est, si servitus inhæreat solo non superficie, quâ sublatâ, si solum maneat saluum, non extinguatur servitus. l. 20. §. 2. D. de S. V. P. l. 13. D. de S. R. P. Concordant LL. Daventr. p. 3. it. 9. §. 14.

A D L. A Q U I L.

V I. *Ad l. 9. in pr.] In legem Aquiliam, in qua de damno faciendo solum agitur, venit culpa etiam levissima. l. 44. D. h. t. In lege Cornelia de Sicariis, ne lata quidem culpa, quæ alias solo proxima judicatur, etiam in criminalibus, sed dolus tantum vindicatur, h. e. merum hominis occidendi consilium. l. 7. D. Ad l. Cornel. de Sicar. non exitus. l. 1. §. 3. l. 14. D. eod. In lege Cornelia quoque mandator cædis pro homicida habetur. l. 15. D. Ad l. Cornel. de Sicar. imò qui mandat hominem vulnerari, & prohibet expresse, ne occidatur, si mandatarius hominem occiderit, pœna ordinaria afficiendus est, debuit scire, vulnera non posse infligi ad mensuram, remisse mali exempli, juxta l. 3. §. 2. D. eod. & l. 38. §. 5. D. de Pœn. Iacere telum voluntatis est, ferire neminem nolueris fortunæ. Nihil interest, occidat quis an causam mortis præbeat. d. l. 15. in pr. hæc quidem regula observatur in L. Cornelia, sed in L. Aquilia distinguitur, ut, qui hominem*

Q 2

occi-

occidit, actione directa, qui vero causam mortis dedit, actione in factum accommodata L. Aquilia teneatur. *h. l.*

VII. *Ad l. 23. §. 9.]* Quoties de re familiari competit actio civilis & accusatio criminalis publica, utrâque licet experiri, nec, si civiliter actum fuerit, criminalis consumitur, & similiter è contrario. *l. un. C. Quand civ. act. crimin.* sed regulariter quando civili disceptationi principaliter motæ quæstio criminis incidit, & vice versa, potest iudex eodem tempore utramque disceptationem sua sententia dirimere. *l. 3. C. de Ord. judic.* Fit tamen sæpè, ut civili disceptatione intermissa prius de crimine judicetur. *l. ult. C. eod.* Interdum etiam, quando ex eadem causa nascitur actio civilis & criminalis, evenit, ut præjudicium iudicio publico fiat, sicut in actione L. Aquilia & simm. *l. 4. D. de Publ. jud. h. e.* ut hac vel illa actione prius agi possit, non tamen, ut, postquam una actum est, altera extinguatur; nam, si pro homine occiso lege Aquilia quis egerit, præjudicium fieri Cornelie non debet. *h. §.* Moribus etiam hodiernis actio civilis non præjudicat criminali, verum utraque ab eodem exerceri nequit, quia, ut supra ostendimus, hodie solus fiscus, ejusque procuratores publicam ex crimine vindictam, cæteri damnum privatum prosequuntur. Statut. Antwerp. *tit. 13. §. 4.*

VIII. *Ad l. 29. §. 2. & §. 4.]* Si tonfor tonderit, ubi ex consuetudine ludebatur vel ubi trans-

infitus frequens erat, & pilâ in ejus manus in-
 lans novaculam, qua servum radebat, in ejus
 clam impulit, tenetur tonsor l. Aquilia,
 namvis etiam aliqua sit culpa servi, qui in loco
 periculoso hîc sellam habenti tonsori se com-
 misit. l. 11. D. h. t. Imperitia quoque culpæ ad-
 numeratur. §. 7. *Inst. eod.* unde si medicus ser-
 vum imperitè secuerit, vel ex locato vel ex l.
 Aquilia competit actio. l. 7. §. fin. D. d. t. serv.
 actio l. Aquiliæ consumit actionem ex locato,
 non omnino vice versa. l. 34. §. fin. D. de O. & A.
 Item est, si medicamento perperam usus fuerit.
 §. 8. D. h. t. sed si medicus pharmacum salutare
 præbuerit, cauteriove ex artis præscripto usus
 fuerit, ei negligentia eorum, qui spreto medici
 consilio res noxias & à medico damnatas aegroto
 indulgent, nocere non debet, quemadmodum
 nec eventus mortalitatis, sive fatum medico im-
 putari debet. l. 6. D. de Offic. præsid. Si navis fune
 rupto aut cum à nullo regeretur alteram contra
 ventientem obruerit, cum domino agendum
 non est, h. §. 2. si violentia venti navis abripia-
 tur, funesque etiam novi & validi satis rumpantur.
 h. §. 4. sed si in potestate nautarum fuerit,
 si id acciderit & culpa eorum damnum datum
 sit, lege Aquilia cum nautis agendum est. d. §. 2.
 In Praxi etiam si violentia ventorum id contige-
 rit, damnum utrinque est commune, atque ita
 sæpius judicavit suprema Hollandiæ Curia.

[X. Ad l. 33.] Pretia rerum regulariter non

Q 3

ex

ex affectione, nec utilitate singulorum, sed communiter funguntur. *h. l. l. 63. D. Ad l. Falcid.* nisi dolo aut contumacia rei res non restituatur vel exhibeatur, quo casu rem ab actore usque in infinitum æstimari dixi *supr. ad l. 68. D. de R. V.* An igitur divisio ejus quod interest in singulare, commune, & conventum tolerari potest? Nullâ ratione, evincitur enim ex superiore regula *h. l.* nullum dari interesse affectionis; hoc, quod revera inducitur damnum, reddatur. *l. un. C. de Sentent. quæ pro eo quod int.* Conventum vocant pœnam partium conventionem definitam, si quid factum non sit, aut factum aliter, quam conventum, secundum *l. ult. D. de Prætor. stipul.* Non minus ridicule. Nam cum pœnam quis stipulatur, non illud inspicitur quid intersit, sed quæ sit quantitas pœnæ comprehensa. *l. 38. §. 17. D. de V. O.* Pœna igitur est certa, id quod interest incertum. *d. l. ult. §. fin. Inst. de V. O.*

X. *Ad l. 39. §. 1.]* Si quadrupes contra feritatem naturalem commotum nocuerit, datur domino, & ei cujus interest, actio noxalis adversus dominum, quatenus in ejus mansit potestate ut aut damnum resarciatur, aut animal noxæ dedatur. *l. 1. & 2. D. Si quadrup. paup.* quam noxæ deditionem dominus beneficio legis habet. *l. 6. §. 1. D. de Re judic.* nisi animal ab animali provocato interimatur. *l. 1. §. 11. D. eod.* nam ut loquuntur Græci ἀμνημονέω ἀμεινον, & contra semper est conditio deterior provocantis, etiam
in

in hominum genere. Moribus hodiernis actiones noxales ab usu recesserunt, & datur citra noxæ deditioem actio directa adversus dominum quadrupedis, & damnum à iudice æstimatur, imo dominus, si animal, quod nocuit, receperit, mulctatur. Ord. Imper. art. 130. Ordinat. Frisic. lib. 2. tit. 3. §. 4. In impensas autem curationis & reliqua damna eodem jure non tenentur, contra l. 3. D. Si quadrup. Quod si secundum naturam quadrupes pauperiem fecerit, cessat actio noxalis, & si pecus alienum ultrò depascat nostras glandes seu fruges, datur actio de pastu pecoris ex l. 12. tabb. l. 14. §. fin. D. de Præscript. verb. Si immissum ab alio, est actio utilis l. Aquiliæ. l. ult. C. Ad l. Aquil. Quod si vero dolo alterius quadrupes tua damnum mihi dederit, datur actio de dolo malo, si dominus quadrupedis non sit solvendo. l. 7. §. 6. D. de Dol. mal. sic nec habet actionem qui læsus est à quadrupede, quam in se proritârat; & Aquilia tenetur, qui canem irritavit, ut is alterum morderet. l. 11. §. 5. D. h. t. qualis nulla culpa fuit penes agasonem in l. ult. D. Si quadrup. Cæterum pecus alienum in nostro prædio deprehensum, non jure includitur, sed vel est abigendum sine damno, vel dominus admonendus, ut suum recipiat. h. §. Ubi autem glans ex arbore tua in meum fundum cadit, eamque immisso pecore depasco, in factum agendum erit. d. l. 14. §. fin. Moribus hodiernis pecus alienum in nostro inventum in-

cludere & pignoris loco retinere, licet domino, aut jus in re habenti, donec satisfiat de damno dato, quod vocant *schutten, opbinden*, unde *opbindinge*. Vid. Ord. Frisior. *d. loc. art. 1.* aliis publico stabulo includuntur pecora.

XI. *Ad l. 51.*] Si servum lethaliter vulneratum alius itidem lethaliter vulneret, uterque de occiso tenetur, quando vulnus prius fuit simpliciter lethale, quod paucarum horarum vel dierum spatio mortem infert necessariò. *h. l.* at quando vulnus non est simpliciter lethale, ex quo homo nec citò nec necessariò moritur, prior de vulnerato, posterior de occiso convenietur. *l. 11. §. 3. D. ad l. Aquil.* Ita si servus mortiferè vulneratus, postea ruina, vel naufragio vel alio ictu maturius perierit, agetur non quasi de occiso, sed quasi de vulnerato. *l. 15. §. 1. D. eod.* Hâc in difficultate standum est iudicio Medicorum, & Praxis recipit, ut, si quis attigerit diem quadragesimum non vulnere, sed fato mortuus credatur, quod indubitatum putatur, si vulneratus aliquando melius habuerit ex die illati vulneris, ut si sæpè in publicum prodierit; aliud statuitur, si in diem usque mortis auctò semper periculò tandem decesserit, licet post diem quadragesimum, alibi præfigitur spatium semestris, *wanneer een die gewondet is geweest, daer nae ses weecken heeft gegaen over straete*, atque qui vulneravit non de occiso sed de vulnerato convenitur. Si plures servum percusserint, neque appareat, cujus ictu perierit, omnes

omnes quasi occiderint tenentur l. Aquilia. d. l. 11. §. 2. In l. Cornelia de Sicariis, si in rixa percussus homo perierit, ictus uniuscujusque in hoc collectorum contemplari oportet. l. fin. D. Ad l. Cornel. de sicar. si percussor ignoretur, omnes gladio puniri, durum foret, hîc satius est, impunitum relinqui facinus nocentis, quam innocentem damnare. l. 5. D. de Pæn. Neque excipio autorem rixæ, à quo distinguendus est auctor seditionis. l. 3. §. 4. vers. item qui auctor, D. Ad l. Cornel. de sicar. omnes tamen illo casu extra ordinem plectendos esse, judicat sententia usu comprobata.

DE NOXAL. ACTION.

XII. Ad l. 22. §. 1.] Possessio naturalis non distinguitur à civili solo corpore & animo, prout non satis accuratè colligitur ex l. 10. C. de A. P. Sed differentia in eo consistit, ut, qui possidet civiliter, animo domini possideat. h. l. seu credat possessor se esse dominum. l. 13. §. 1. D. de Public. in rem act. Quando autem quis tenet rem cum affectu sibi habendi citra animum & opinionem domini, hic possidet naturaliter. h. l. etiamsi rei corporaliter non insistat, unde creditor, quem dixi supr. ad l. 15. §. 2. Qui satisd. cog. pignus naturaliter possidere, si pignus traditum domino locaverit, per locationem retinet possessionem naturalem. l. 37. D. de Pignor. act. Eodem

Q5

250 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.
dem sensu dicitur debitor precario re sua uti.
l. 35. §. fin. D. eod.

FIN. REGUNDOR.

XIII. *Ad l. 1.]* Actiones finium regundorum, familiae erciscundae, & communi dividundo sunt mixtae, quae uterque actoris & rei partes sustinet. *l. 37. D. de O. & A. l. 2. §. 3. l. 44. §. 4. D. Famil. ercisc.* quamvis actor is esse videatur, qui ad iudicium provocavit. *l. 2. §. fin. D. Commun. divid.* cum ambo ad iudicium provocant, sorte res discerni solet. *l. 14. D. de Iudic.* Sed non sunt mixtae, partim in rem; partim in personam; Omnis enim actio est vel in rem vel in personam, tertium genus non datur. *§. 1. Inst. de Action. l. 25. D. de O. & A.* videntur mixtam causam obtinere. *§. 20. Inst. de Action.* in rei veritate sunt in personam. *h. l. 1. l. 1. §. 1. C. de Annal. except.* Actio finium regundorum est in personam, licet pro vindicatione rei est, verba sunt *d. l. 1.* locutio posterior est impropria, nihil enim hic vindicatur, tantum agitur, ut fines regantur, disternantur: quemadmodum actio familiae erciscundae dicitur constare ex duobus, ex personalibus praestationibus, & ex rebus, non vindicandis, sed dividendis, in *l. 22. §. 4. D. Fam. ercisc.*

XIV. *Ad l. 4. §. 3.]* Si quis iudici non pareat in succidenda arbore vel aedificio in fine posito deponendo, condemnabitur. *h. §.* sed hoc non est referendum ad iussum Magistratus de re-
stituen-

ituendo, prout obtinet in actionibus arbitra-
 is. §. 31. *Inst. de Action.* Verum de qua alia re,
 uæ secundum naturam hujus actionis præstari
 ebeat, ut, si judici non obtemperetur, reus ob
 contumaciam mulctetur. §. 6. *Inst. de Offic. jud.*
 Ut ne igitur actio finium regundorum bonæ fi-
 dei, an stricti juris? Certe bonæ fidei non est,
 arg. §. 28. *Inst. de Action.* adjudicationes quidem
 icuntur hîc fieri ex bono & æquo. §. 20. *in fin.*
Inst. eod. sed non omne æquum & bonum facit
 ctionem bonæ fidei. arg. d. §. 31. add. l. 66. D.
e Condict. indeb. l. 2. §. 2. in fin. D. de Precar.
 Nec est arbitraria, stricti juris igitur, licet rei
 indicationis naturam imitetur, qua fructus ante
 item contestatam percepti, si existent, in hoc ju-
 licium veniunt. h. l. §. 2. *junct. l. 22. C. de R. V.*

FAMIL. ERCISCUND.

XV. *Ad l. 1. in pr.]* Actio familiæ erciscun-
 læ nascitur coheredibus à communione discede-
 re volentibus. h. l. quare ei ne quidem spatium 30.
 vel 40. annorum præscribitur, ne quis invitus
 cogatur manere in communione, contra l. ult.
 C. *Commun. divid.* quæ solet discordias excitare.
 l. 77. §. 20. D. de Legat. 2. *ὅτι ἀγαθὸν πολλοὶ ἐξενίη.*
Bona res non est, multorum dominium. add. l. 26. §.
 4. D. de Condict. indeb. Imò licet conveniat, ne
 omnino fiat divisio, pactum tale nullas vires ha-
 bet. l. 14. §. 2. D. *Commun. div.* Si tamen unus
 ex coheredibus solus per annos 30. universam
 posse-

possederit hereditatem, alter, qui agit actione familiae erciscundae, 30. annorum praescriptione repellitur. *l. 1. §. 1. C. de Annal. except.* Alias ne quidem testator prohibere potest, ne unquam bona hereditaria dividantur, *arg. dd. text.* quam eorundem alienationem rectè prohibet. *l. 114. §. 14. D. de Legat. 1.* Eodem tempore praescribitur actioni finium regundorum. *l. fin. C. Fin. regund.* Intra quinque pedum, qui ex l. Manilia inter agros confines relinqui solebant liberi, ad circumducendum aratrum, spatium, nulla usucapio admittebatur, quemadmodum fuit cautum *l. xii. tabb.* neque etiam intra istam latitudinem erat praescriptio longi temporis. *l. 5. C. eod.* secus ubi de proprietate quoque partis fundi quaestio movetur. *l. 2. §. 6. & l. 7. §. 1. D. Pro empt.* Alia est controversia de fine, intra quinque pedes, alia de loco ultra quinque pedes, cum locus quidam in confinio, vel in mediis agris, quam ad partem pertineat, quaeritur; utraque controversia est de latitudine. *l. 4. §. 10. D. Fin. regund. l. fin. D. de Pignor. act.*

XVI. *Ad l. 3.]* Quia saepe & solutio & exactio partium non minima incommoda habet, *h. l.* ideo debitum per partes obtrudi nequit, *pr. Inst. Quib. mod. toll. oblig. l. 41. §. 1. D. de Usur.* nisi creditor consentiat, quò ref. *§. 1. Inst. d. t. l. 9. §. 1. D. de Solut.* vel debitum pro parte sit liquidum, pro parte illiquidum. *l. 21. D. de R. C.* vel jus singulare aliud suadeat, quomodo favore liber-

bertatis, qui decem heredi dare iussus fuerit, heredes etiam per partes accipere cogendus est.

4. §. 6. *D. de Statu lib.* Eodem jure emphyteuticorum & patrimonialium fundorum possessores portionem particulatim solvere possunt. *l. 4. C.*

Collat. fund. patrimon. lib. 11. Sed heredes proportionibus hereditariis solventes liberantur.

1. *C. Si cert. pet. l. 2. C. de Heredit. act.* quia inter eos ipso jure nomina in portiones hereditarias ex lege duodecim tabularum sunt divisa. *l. 6.*

2. *Famil. ercisc.* Ubi autem est stipulatio indivisa, heredes tenentur in solidum, nec ex persona heredum conditio obligationis immutatur.

2. §. 2. *D. de V. O.* Atque ista sententia moribus obtinuit.

XVII. *Ad l. 8. §. 2.]* Apes in nostro patrimonio computantur, earumque nomine nobis competit actio furti *h. §.* quando eas alveo inclusas habemus, alioqui conceduntur occupanti-
bus. *l. 5. §. 3. D. de A. R. D.* quod est epitheton

pium, neque apium ferarum fit mentio in *l. 26. D. de Furt.* quasi invenirentur apes mansuetæ.

1. 14. *Inst. de R. D. & A. R. D.* Sententiam *d. §. 3.* Scabini Lipsienses judicando sunt secuti. Verum non ubique ea moribus servatur. Alibi is qui signat arborem, apes sibi acquirit; alibi dominus arboris, cui insederunt. In regno Franciæ territorium domini occupant examen apium in suâ jurisdictione repertum.

XVIII. *Ad l. 20. §. 3.]* Facienda est divisio

fio officio judicis. l. 3. & seqq. D. h. t. Ergò ut
 major dividat, minore ligat, non est consonum
 juri civili, exceptus est jure Canonico casus sin-
 gularis, si de dividendo Episcopatu agatur. c. 1.
de Paroch. item si quis cum fisco hereditatem
 communem habeat. l. 1. C. *de His qui se defer.* lib.
 10. Quale exemplum quoque proponitur de
 Lotho & Abrahamo Gen. 13. Mores hîc va-
 riant: Alibi enim in partes quam pòtest fieri
 æquissimas divisâ hereditate quisque eam fert
 partem, quam fors ei dederit, arg. l. 3. C. *Com-
 mun. de Legat.* l. 2. C. *Quando & quib. quart. pars.*
 lib. 10. In Germania ex prædicta Canonistarum
 sententia major dividit hereditatem, atque ita
 electionem tribuit minori, quod & in Saxonia
 lege provinciali cavetur. *Landtr.* l. 3. art. 39.
 Commodissima inter liberos divisio est paren-
 tis, cujus dispositio qualiscunque non tantum
 scripta, sed & nuncupativa sustinetur. l. 16. §.
ult. C. Fam. etc. l. 21. §. 1. C. *de Testam.* Hanc
 sententiam judicando secuta est suprema Frisio-
 rum Curia. Et hæc procedit, licet nulli testes
 adhibiti fuerint. arg. d. l. fin. *Auth. Quod sine. C.
 de Testam.* Nov. 107. c. 1. Itaque si scedula inve-
 niatur patris manu scripta, vel ab alio scripta, &
 à patre subscripta, in qua pater & tempus & no-
 mina liberorum & uncias, ex quibus eos insti-
 tuit, non συμβόλοις τ' ἀριθμῶν, notis, signis nu-
 merorum, sed δι' ὅλων γεγραμμάτων integris literis,
 declaravit, dubitandum non est, quin hæc scri-
 ptura

tura valeat, effectumque plenissimum inter li-
 beros sortiatur. *d. Nov. 107. c. 1. & Nov. 18. c. 7.* si
 tamen extranea persona liberis sit mixta, volun-
 tas patris, quod ad illam duntaxat personam vi-
 detur, & liberis portio accrescit. *d. l. 21. §. 1.* Et
 si pater sua dispositione in æquales partes
 assignaverit, dum tamen liberi legitimam sal-
 tem habeant, valet dispositio *arg. dd. text.* At-
 que ita in hypothesi censuit Curia Ultrajectina.
 Unde concludo, illam dispositionem sustineri ju-
 sti testamenti, non jure successionis ab intestato,
 sed enim supremi judicii divisio. *h. §.* dicitur te-
 stamentum, sed imperfectum in *d. l. 21. §. 1. C.*
Testam. licet ex codicillis vel epistola parentis
 liberi ab intestato vocentur. *d. l. ult. C. Fam.*
ercisc. Quod si autem parens quædam bona reli-
 querit indivisa, æqualiter hæc inter liberos sunt
 dividenda. *l. 11. & 21. C. h. t.* quomodo sumitur
 portio hereditaria in *l. 32. D. eod.*

XIX. *Ad ejusd. l. §. 4.]* Judicium familiæ
 erciscundæ amplius quam semel non intentatur
 §. quia ea actione universum jus hereditarium
 in judicium deducitur, & petitur dividi familia,
 quæ unica tantum & in jure consistens. *l. 195. §.*
D. de V. S. licet res plures in facto consisten-
 tes contineat. §. 2. *Inst. de Reb. corpor.* Ideò ar-
 bitratur, qui familiæ erciscundæ datur, fundum, de
 quo quæritur in *l. 30. D. Fam. ercisc.* dividet,
 communione, exemptis reliquis quoque cor-
 poribus hereditariis: Petitio autem hereditatis
 etiam

etiam sæpius intentari potest, *l. 10. D. de Petit. hered. l. 9. D. de Except. rei judic.* Quod si autem quædam res indivisæ relictæ sint, iudicio communi dividundo agatur *h. §.* sed iudex de rebus in iudicium deductis non pro parte, sed integrè pronunciare debet, ex uno enim iudicio non potest res iudicata in partem valere & in partem non valere. *l. 27. D. h. t. h. e.* sententia non potest scindi in partes, ita ut de ea re, quæ in iudicium venit, partim iudicetur, partim non iudicetur, imò propter partem, quæ ommissa est, etiam pars, de qua iudicatum est, pro non iudicata habetur; Aliquando divisio, quam fecit iudex familiæ erciscundæ pro parte valet, pro parte non valet, sic nulla est divisio libertorum, qui in hoc iudicium non veniunt, divisio cæterarum rerum valet. *l. 41. D. h. t.* Iudex quoque, si multa sint in lite capita, super quibusdam eorum sententiam definitivam ferre potest, neque super omnibus simul capitibus sententiam pronuntiare compellitur. *l. pen. C. Sent. & interlocut.*

XX. *Ad l. 35.]* Naturalis rerum donatarum possessio penes liberos fuit vivo patre, sed iniusta. *l. 2. §. 2. D. Pro donat.* nam patris donatio in liberos, quos habet in potestate, collata, est nulla. *l. 1. §. 1. D. Pro donat.* nisi pater filio in militiam proficiscenti res quasdam donaverit. *l. 4. C. h. t. l. 1. C. de Castrens. pecul. lib. 12.* Cæterum donatio ista olim confirmabatur testamento aut alia scripturâ. *l. 16. D. de Donat. l. 5. C. eod.*

eod. l. 2. C. de Inoffic. donat. item emancipatione, si parens emancipando liberos bona donata eis non expressè ademerit. *l. 31. §. 2. D. de donat.* vel heres donationem ratam habuerit. *l. 4. D. Pro donat.* Hodie quoque donatio confirmatur silentio, quod de morte donantis exauere solent, in *l. 25. C. de Donat. int. vir. & ux.* Foribus hodiernis sublatâ illâ singulari Romanorum potestate patria donatio inter patrem & filiumfam. sustinetur: A donatione distinguitur *dos*, quæ non est causa lucrativa. *l. 19. D. de O. & A. & prædia dotis causa data filiafam. sibi renebat præcipua, nec fratribus conferre tenebatur. h. l.* Hodie filia dotem conferunt. *l. 8. C. Collat.* nisi pater designaverit expressim, ne eret collatio dotis. *Auth. ex testamento. C. eod.* Id & sufficiet indicium voluntatis, seu verbaquipollentia, ex quibus mens testatoris, aut voluntas tacitè colligatur, *arg. l. 39. §. 1. D. h. t.*

XXI. *Ad l. 36. 37. 38. & ult.]* Judicium familiae erciscundæ redditur inter coheredes voluntantes recedere à communione. *l. 1. D. h. t.* qui agitur hac actione, fatetur adversarium esse coheredem, ὁ κινῶν τὸ τῆς Διαίρεσεως δικασή-
 ριον, ὁμολογεῖ τὸν ἀντίδοκον αὐτῆς συγκληρονόμον
να. l. 1. §. 2. D. Si pars heredit. pet. in tantum, si divisio sit facta judiciali auctoritate cum herede, qui coheres non sit, cesset condictio, *h. l.*
 5. quod propter auctoritatem rei judicatæ receptum est. *l. 207. D. de R. I. ante rem judica-*

R tam

tam confessio ista non nocet. *h. l. 37. ve ejus l.* hic quoque sensus esse potest; Qui familiæ eriscundæ judicio agit, non ita confitetur adversarium sibi esse coheredem, quum sit ei integrum adversus eundem agere petitione hereditatis, uti in casu simili, *l. 12. §. 1. D. de A. P.* Quod si sine judice res diviserint, etiam condictio adversus coheredem putativum competit. *h. l. 36. in fin.* Propter divisionem etiam inæqualem subvenitur majoribus, ut, quod inæqualiter factum esse constiterit, in melius reformetur. *l. 3. C. Commun. utr. jud. l. 3. C. Ex quib. caus. major.* ubi tamen officium judicis non denotat restitutionis auxilium extraordinarium, sed judicium illud ordinarium, quod deservit judiciis bonæ fidei, Magistris id vocant mercenarium: Cæterum ex isto capite non aliter majores juvantur, quam si læsio excedat dimidiam justæ portionis partem. *h. l. 38.* Minoribus etiam succurritur, licet læsio non egrediatur partem dimidiam *h. l. ult.* In Gallia rescinditur divisio, si probetur læsio ad quartam usque justæ pretii. Sed qui sorti rem committendam esse putavit, contra divisionem fortitò factam non restituitur, uti judicavit Senatus Frisix, nisi læsio enormissima arguatur.

COMMUN. DIVID.

XXII. *Ad l. 6. §. 2. & 6.]* Judicium communi dividundo non aliàs competit, quam si id focius gessit, sine quo partem suam administrare non

non potuit, si potuit, veluti si libera voluntate nihil hoc exigente rerum ipsarum qualitate, aut conditione impenderit, habet actionem negotiorum gestorum. *h. §. 40. D. de N. G.* Quemadmodum si quid gesserit coheres pro parte coheredum, quod potuisset pro sua tantum parte gerere, datur actio negotiorum gestorum. *l. 20. C. Fam. ercisc.* Verum si non potuerit rem suam gerere, nisi & rem totam gerere debuerit, non competit negotiorum gestorum actio, sed vel familiae erciscundae, vel communi dividundo datur. *l. 18. §. fin. D. eod.* Concurrunt ergo actio familiae erciscundae, communi dividundo, & negotiorum gestorum. *l. 3. C. de N. G.* sed diverso respectu; nam v. g. quod coheres pignus liberavit, quod habet causam individuum. *l. 25. §. 14. D. Fam. ercisc.* habet contra heredes vel consortes iudicium illud universale, vel generale; quod autem eosdem ære alieno liberavit, quæ causa est dividua. *l. 6. C. eod.* competit actio negotiorum gestorum. Si quis item in locum communem purum sine consensu socii mortuum intulerit, ut mortuus effodiatur, & in alio loco sepeliatur, agendum est actione in factum. *h. §. pro socio. l. 39. D. Pro socio.* familiae erciscundae, vel communi dividundo, *l. 2. §. 1. D. de Relig.* sed diverso respectu; & rarum non est, ut unius rei nomine variae actiones rei persecutoriae concurrant, quarum unâ electâ cæterae extinguuntur. *l. 50. D. Pro soc. nisi pluris interfit. l. 43. & 47. D. eod.*

XXIII. *Ad l. 7. §. 11.]* Quando coloni, depositarii dicuntur naturaliter possidere. *h. §.* possessio sumitur pinguiori Minervâ pro corporali rei nuda detentione; propriè coloni non possident naturaliter, sed sunt in possessione, in prædio morantur. *l. 6. §. 2. D. de Precar.* ac ideo colono interdictum Unde vi denegatur. *l. 1. §. 10. D. de Vi & vi arm.* nisi emptorem venientem non admiserint, atque ita cœperint habere animum intervertendi possessionem domino, adeoque sibi possidendi, quo casu dejecti utuntur interdicto Unde vi. *l. 12. & 18. in pr. D. eod.*

XXIV. *Ad l. 23.]* Si convenerit inter socios, ut alternis annis fructus perciperent, non agitur ex conducto, non, quia merces non fuit constituta in pecunia numerata, sed quia certa merces non intercesserat, verum agitur actione communi dividundo, vel actione incerti civili. *h. l.* quam interdum concurrere posse cum actionibus ordinariis dixi. *ad l. 7. §. 4. & 5. de Pact.* Quomodo quoque haud incommodè explicatur, *§. 2. Inst. de Locat. conduct.* vid. quæ notavi infra *ad l. 25. §. 6. eod.*

AD EXHIB.

XXV. *Ad l. 1. & 3. §. 2. & 3.]* Causæ actionum personalium sunt contractus & maleficia. *§. 1. Inst. de Action.* Sed hoc non est perpetuum; sic actio ad exhibendum non descendit ex iis causis, & tamen est personalis. *h. §. 3. licet detur ad*

adversus quoscunque possessores. *h. l. §. fin.* quod habet commune cum cæteris actionibus personalibus in rem scriptis. *l. 9. §. fin. D. quod met. caus.* Actio hæc est arbitraria, *§. 31. Inst. de Action. l. 5. in pr. & l. seq. D. de In lit. jur.* & reus contumax per in litem jurisjurandum petitoris damnari potest ei, iudice quantitatem taxante. *h. §. 2.* Maxime inducta est propter vindicationes, *h. l. 1.* neque tamen perpetuo præcedit rei vindicationem. *§. 2. Inst. Quib. mod. alien. lic. vel non, & alibi passim exempla occurrunt.* Dicitur Græcis hæc actio *ᾠδὴ ἀπὸ τῆς δίκης, ὡς ἀπὸ τοῦ ἐξ ὧν ἀγῶν.*

DE INTERROG. IN JUR. FAC.

XXVI. *Ad l. 1. & pen.]* Interrogatoriis actionibus hodie non utimur, quia nemo ante iudicium de suo jure quid respondere cogitur. *h. l. 1.* Actio interrogatoria non est, qua adversarius respondet intentioni actoris, nulla enim eo nomine fuit actio; possessor conventus rei vindicatione titulum suæ possessionis ostendere non tenetur. *l. 11. C. de Petit. her.* qui possidet res alienas, etiamsi justam tenendi causam nullam habeat, non nisi intentionem suam implenti restituere cogitur. *l. fin. C. de R. V.* Verum actio interrogatoria datur ex responsione rei conventi, perinde ac si obligatus esset. *l. 11. §. 1. l. ult. D. h. t.* atque hæc etiam actio confessoria vocatur in *l. 25. §. 1. D. Ad l. Aquil.* ubicunque ta-

R 3

men

men iudicem æquitas moverit, interrogationes fieri oportet; unde non tantum ante, sed & post litis contestationem fiunt, & quacunque iudicii parte *h. l. pen.* In plerisque regionibus hodie solent fieri positiones, ad quas reus medio iuramento per verbum *credit*, vel *non credit*, respondere compellitur, qui præsens respondere non vult, pro confessio habetur; neque sine speciali mandato procurator ad respondendum admittitur. Instruct. Cur. Holland. *art. 128.*

DE RELIGIOS.

XXVII. *Ad l. 8. §. 1.*] Loca sacra, religiosa, publica vendi nequeunt. *l. 62. §. 1. D. de Contrah. empt.* sed emptio intelligitur, si ab ignorante emanatur. *l. 4. D. eod.* quatenus, etiamsi emptio non teneat, emptori adversus venditorem experiri licet actione ex empto, ut consequatur, quod interfuit ejus, ne deciperetur. *d. l. 62. §. 1.* Hoc intelligunt de utili actione ex empto, quæ vocatur actio in factum in *h. §.*

XXVIII. *Ad l. pen.*] Qui in funus aliquid impendit, cum defuncto contrahere creditur. *l. 1. D. h. t.* & habet heredes obligatos actione funeraria, quæ est bonæ fidei, non tam quod ex æquo & bono oriatur, *l. 14. §. 6. D. eod.* quam quod sit actio quasi negotiorum gestorum, ejusque naturam imitetur. *d. l. 14. §. 9. II. & 14.* Atque hæc funeris impensæ præcedunt omne debitum, quando bona non sunt solvendo. *h. l. quod*

quod de creditoribus personalibus exaudiri so-
 et; Parum solide; nam si inquilinus sit is qui
 mortuus est, nec sit unde funeretur, ex invec-
 tatis eum funerandum scribitur in *d. l. 14. §. 1.*
D. d. t. atque ita in effectu præfertur creditor
 funerarius creditori hypothecario. *arg. l. 4. D.*
In Quib. caus. pign. tac. retinet heres quicquid
 impendit in funus. *l. ult. §. 9. C. de Iur. delib.*
Add. §. fin. Inst. ad l. Falcid. l. 1. §. fin. D. eod.
l. 4. C. de Petit. her. Quicquid in funus erogatur,
 inter æs alienum primo loco deducitur, verba
 sunt Pauli 1. *Recept. sentent. tit. ult. vers. quic-*
quid. An quod funeranti conceditur privile-
 gium, etiamtribuendum est illis, qui in mor-
 bum defuncti impendia fecerunt? Affirmant
 plerique, *arg. d. l. pen. l. 3. C. eod. d. l. 4. C. de*
Petit. hered. l. 6. D. Qui pot. in pign. Quod tamen
 privilegium in jure non invenio.

EXERCITATIO UNDECIMA,

RESPONDENTE

PAULO SLUYSKEN.

DE REBUS CREDITIS.

- I. **A**d *l. 2. in pr. & §. 1. & l. 22.]* Mutuum
 consistit in rebus, quæ pondere, nume-
 ro, mensura constant. *h. §. 1. An & in panibus,*
R 4 pisci-

piscibus, carnibus, grege & ejus generis aliis rebus? Quidni? Veluti si grex detur ad numerum, ut totidem capita reddantur ejusdem qualitatis, si detur panis ad certum pondus, ut ejusdem ponderis alius panis æquè bonus reddatur. *l. 3. D. h. t.* Ideò autem tantum mutui datio consistit in hisce rebus fungibilibus, quia functionem recipiunt per solutionem in genere potius, quam specie, ceu, tanta in iis est similitudo, ut alia specie acceptâ idem ipsum quod acceptum est redditum videatur; in cæteris rebus ideo in creditum ire non possumus, quia aliud pro alio invito creditori solvi nequit. *h. l. 2. §. 1. pr. Inst. Quib. mod. toll. oblig.* quæ regula fallit in casu necessitatis, veluti, si non competat debitori aliunde solvendi facultas. *l. 16. & Auth. seq. C. de Solut.* vel si heres, qui quidem confitetur, se debere legatum rei alienæ, justam autem causam adfert, cur utique præstare non possit. *l. 71. §. 3. D. de Legat. 1.* Ita, licet ultra id, quod in judicium deductum est, potestas judicis non excedat. *l. 18. D. Commun. divid. & Stultus vocetur judex,* qui condemnat in æstimationem, quando res est petita. *l. fin. C. de Fideicom. lib.* ubi tamen res non amplius extat, aut propter moram commissam in eâdem bonitate præstari nequit, vino, quod mutuum datum erat, petito judex condemnat reum in æstimationem. *h. l. 22. An & quomodo in nummis creditis æstimatio præstetur,* dicam ad *l. 99. D. de Solut.*

II. Ad

II. *Ad ejusd. l. 2. §. 3. & ult.]* Verbis credimus quodam actu ad obligationem comparandam interposito, veluti stipulatione. *h. §. ult. de qua specie tanquam nobiliori & frequentiori passim fit mentio. l. 1. §. 7. D. de O. & A. pr. Inst. de V. O.* Sed vocula, *veluti*, exempli causâ adjecta videtur, ac indicat, esse & alias causas verborum obligationis; Ex dotis enim dictione etiam oriebatur obligatio verborum. *Cajus 2. Inst. tit. 9. §. 3.* quæ tamen dotis dicendæ solennitas quia sublata est, ideo verisimile est, pro *dicatur*, repositum, *promittatur*, in *h. §. 3.* Ita pro *doti dicere* legitur *doti promittere*, in *l. 31. §. fin. D. de Novat. l. 79. §. 1. D. de I. D. l. 44. §. 1. D. Solut. matr.* Ex jurejurando etiam liberti oritur obligatio verborum. *Caj. d. loc. §. 4.* nam tollitur per acceptilationem. *l. 13. in pr. D. de Acceptilat.* quæ solæ tolluntur verborum obligationes. *l. 8. §. 3. D. eod. §. 1. Inst. Quib. mod. toll. oblig.*

III. *Ad l. 9. in pr.]* Ex mutuo nascitur actio, quæ vocatur condictio. *pr. Inst. Quib. mod. re contr. obl.* de qua condictione etiam agitur in *rubr. de Reb. cred. &c.* sed hæc condictio certi non est specialis actio ex mutuo, verum est condictio certi generalis, quæ competit ex omni causa, ex omni obligatione ex qua certum petitur. *h. l. & concurrit cum aliis actionibus, puta ex stipulatu, ex testamento, ex vendito, quod jussu, &c. §. ult. Inst. Quod cum eo, qui in al. pot. l. 17. §. ult. D. de Instit. act.* ita ut, ubi actio bonæ

fidei competit, hac conditione certi, quæ stricti juris est, experiri liceat. *l. 28. §. 4. D. de Iurejur.* quemadmodum datur conditio incerti generalis ex omni causa, ex qua incertum debetur. *l. 12. D. de Noxal. action. l. 35. D. de S. V. P. l. 22. D. de Condict. indeb. l. 3. D. de Condict. fin. caus. l. 8. D. de Act. empt. l. 6. C. de Contrah. stipul.* Non agnoscimus conditionem certi specialem, ex qua petitur mutuum, aut certa pecunia numerata propter *l. 1. D. de Condict. tritic. l. 5. §. 4. D. de O. & A.* Neque tamen inde rectè inferitur, mutuum non esse contractum, licet contractui opponi videatur, quà describitur contractus ultro citroque obligatio in *l. 19. D. de V. S.* Imò & sano sensu mutuum contractus *δίπλεον* est, quà creditor ad accipiendum obligatus est, qui, si pecuniam legitime oblatam accipere recuset, moram committit. *l. 32. D. de Vsur. l. 72. D. de Solut.* quà etiam soluto debito quemadmodum ad pignoris restitutionem, ita & ad chirographi redditionem tenetur, vel conditione sine causa, vel actione ad exhibendum. *l. 18. D. Ad Exhib.*

IV. *Ad l. 11. inpr.]* Res æstimata dari potest, ut mutuum contrahatur. *l. 8. C. Si cert. pet.* Imo & mutuum contrahitur quando datur lanx vel massa auri vendenda, uti ex venditione redactis nummis accipienti liceat uti. *h. l.* quod si autem simpliciter pecunia vendenda sit data, neque expressè conventum, ut pecunia uti liceret, hoc actum esse existimant, ut pecunia prius ad domi-

dominum redeat, aliàs mutuum verè non esse contractum. *l. 34. D. Mandat.*

V. *Ad l. 15.]* Mutuum quidem in se habet consensum, prout quivis contractus. *l. 1. §. 3. D. de Pact.* Sed & insuper præter hunc consensum ad sui perfectionem requirit rei dationem. *pr. Inst. Quib. mod. re contr. oblig.* Singulari tamen jure, si convenerit, ut procurator nummos, quos ex causa mandati recepit, quasi creditos retineat, pecunia domino data, ac ad procuratorem iterum profecta videtur. *h. l.* Est igitur & hoc casu fictum mutuum, verum non est. *d. l. 34. D. Mandat.*

VI. *Ad l. 16.]* Si socius propriam pecuniam mutuam dederit omnimodo pecuniam creditam facit, licet cæteri dissenserint. *h. l.* quod exaudiri solet de socio unius negotii. *arg. l. 67. §. 1. Pro soc.* quia contractâ omnium bonorum societate pecuniam propriam, non habet, *arg. l. 46. D. de R. N.* Imò commodius hoc explicatur de omnium bonorum socio, cui fortè post contractam universorum bonorum societatem aut ex hereditatibus, aut legatis, aut donationibus aliquid obvenit, quod proprium est socii, antequam sociis communicet, *arg. l. 73. D. Pro soc.* non communicantur contractâ universorum bonorum societate statim bona futura, sed præsentia, ubi, licet specialis traditio non interveniat, tacita tamen creditur intervenire. *l. 2. D. eod.* Si pecuniam communem numeraverit socius, non aliàs cre-

creditam efficit, nisi consentiant cæteri, quia suæ partis tantum alienationem habuit. *h. l.* Mutuo igitur res alienatur. *h. l. l. 41. vers. quas vero. & vers. neque enim. D. h. t. l. 9. in pr. D. de Auct. tut. §. 2. Inst. Quib. alien. lic. vel non.* per consequens dominium transfertur, *l. 1. C. de Fund. dot.* Alienatio hæc non est temporalis, ut in *l. 66. D. de R. V.* sed perpetua, unde pecunia semel credita debitori, eidem legari aut donari nequit, *arg. l. 3. §. 4. D. de A. P.* Sed remissio conditionis certi, qua aliud ejusdem generis petitur, rectè legatur, ut inde exceptio liberationis tribuatur debitori. *§. 13. Inst. de Legat. quem & heres acceptilatione liberare debet. l. 3. §. 3. D. de Lib. rat. leg.* Quod autem non facit pecuniæ numeratio, ut mutuum constitueretur, id facit bona fide secuta consumptio, ὅπερ ὁκ ἐποίησεν ἡ τ' ἀξιοματων ἀπαρτίμης, τὸ συζηναὶ τὸ δάνεισμα, τὸ το ποιεῖν ἢ βόνα φίδε δαπάνη. Consumptio est quidam modus dominii transferendi, & hoc operatur, ut quod ab initio inutiliter erat contractum, ex post facto concilietur, veluti si nummi alieni vel etiam proprii ab eo, qui jus dandi non habebat, credendi animo dentur. *l. 11. §. fin. l. 13. §. 1. & l. seq. D. h. t.* uti etiam consumptis nummis fidejussor obligatus maneat, quia in omnem causam acceptus videtur, quæ ex ea numeratione nasci potest. *l. 56. §. 2. D. de Fidejussor. De l. 18. h. t.* dicam ad *l. 36. D. de A. R. D.*

VII. *Ad l. 22.]* In judiciis bonæ fidei, ubi judi-

judici tribuitur libera potestas æstimandi ex bono & æquo, in ineunda æstimatione rei judicandæ tempus, quanti res sit, observatur. *l. 3. §. 2. D. Commod.* quod tamen non excludit tempus præcedens. *l. 3. §. fin. D. de A. E.* Ab ista regula excipitur actio mandati, in qua tempus solutionis spectatur in casu *l. 37. D. Mandat.* In judiciis stricti juris, si dictum esset, quo tempore redderetur, æstimationis ratio habetur, quanti tunc fuisset. *h. l. d. l. 37. in fin.* ubi de die convenisse patet ex iis verbis, *sua die.* Si de die non fuerit conventum, quanti tunc, quam petatum esset. *h. l. cum judicium acciperetur. l. fin. D. de Condict. tritic.* quod explicatur de tempore litis contestatæ. *d. l. 3. §. 2.* Plane odio furum in conditione furtiva id tempus spectatur, quo res unquam fuit plurimi. *l. 8. §. 1. D. de Condict. furt.* licet illa conditio collata cum actione L. Aquiliæ non ita egrediatur retrorsum judicii accipiendi tempus. *l. 2. §. 3. D. de Privat. del.* In Praxi, ubi merx ad certum diem dari debuit sive judicium sit bonæ fidei, sive stricti juris sive arbitrarium, ejus præcisè temporis in ineunda æstimatione ratio habetur.

VIII. *Ad l. 27.]* Civitas mutui datione obligari potest, tanquam privatus, cujus jure utitur. *l. 16. D. de V. S.* si communi consensu ab ipsis tribubus in unum convenientibus contractus celebratus fuerit; sed Respublica minorum jure uti solet, ideoque auxilium restitutionis implorare

rare potest. *l. 4. C. Ex quib. caus. major.* Succurritur ei quoque ut majori, pro diversitate causarum, & propter impedimentum aliquod instar absentis habetur. *l. 22. §. fin. D. eod.* Administratores civitatum, si pecuniam mutuam vel aliam quamlibet sumant sine mandato speciali, non obligant civitatem, nisi creditor probaverit, pecuniam ad utilitatem ejus versam esse, alioquin ipsi soli, qui contraxerunt, non civitas, tenebuntur. *h. l. & fiet illo casu executio in bona civitatis, non singulorum, arg. l. 6. §. 1. D. de R. D.* quando autem habent mandatum speciale, obligant civitatem, nec creditor probare cogitur pecuniam fuisse conversam in rem universitatis, ad exemplum actionis exercitoriae, ubi creditor non adstringitur, ut probet pecuniam in refectioem navis erogatam esse. *l. ult. D. de Exercit. act.* Ita censuit Senatus Frisiae. Neque tantum obligatur civitas, collegium, municipium ex conventionem, sed & ex delicto, *l. 9. §. 1. D. Quod met. caus. l. 21. D. Quib. mod. usufruct. amitt. l. 15. §. 2. D. Quod vi aut clam. Auth. nulla communitas. C. de Episcop. & cler. Deuteron. 13. v. 12. & seqq.* Verum hoc casu non universi & singuli sunt plectendi, si crimen grave sit commissum, sed consultius fuerit, si in sceleris auctores inquiretur, si in factionis capita & antesignanos animadvertatur. Exemplum proponitur *Iudic. 8. v. 14. & seqq.*

IX. *Ad l. 30.] Qui pecuniam creditam spondit*

ondit creditori futuro, in potestate habet, ne
 accipiendo se ei obstringat. *h. l. nisi chirogra-*
hum de accepta pecunia dederit, quo casu, si
pecunia non sit numerata, prodita est exceptio,
ναρρησίας, non numeratæ pecuniæ. tit. Inst. de
iter. Oblig. l. 14. C. de non num. pec. quæ exce-
 ptio non tantum complectitur non numeratam
 debitori pecuniam, sed etiam creditori non solu-
 um, si apocham tradiderit debitori de pecunia
 accepta, cum speraret sibi solutum iri: sed debi-
 tor intra biennium, creditor intra dies 30. ex-
 ceptionem hanc proponere debet. *d. l. 14. in pr.*
 § 2. Et non tantum ad mutuum sed & alios
 contractus, & negotia pertinet. *d. §. 2.* Si de-
 bitor per incuriam passus fuerit elabi biennium,
 omnimodò solvere cogitur, etiamsi velit proba-
 re, pecuniam sibi numeratam non esse. *l. 8. & d.*
14. in pr. C. de Non num. pec. obligatus est præ-
 sumptione juris & de jure, contra quam probatio
 contraria non solet admitti: Idem observatur
 pud Hollandos, Frisios, &, ut licet conjicere,
 Transisulanos. *ll. Transiful. p. 2. tit. 10. def. 7.*
 sententiam communem, quæ debitori post la-
 psus biennii jus probandi largitur, alibi sequitur
 usus, quam judicando laudavit Senatus Sabaudia.
 In Gallia hæc exceptio non ubique servatur. In-
 tra biennium utitur debitor condictione sine cau-
 sa, qua repetit chirographum. *l. 7. C. eod. vel ex-*
ceptione non numeratæ pecuniæ, cum qua con-
currit exceptio doli. l. 3. C. d. t. quæ hoc casu
 bien-

biennalis, aliàs est perpetua. *l. 5. §. fin. D. de Dol. mal. except.* Cæterum nomine chirographi non aliter obligamur, quam si cautio sit utilis, si præcesserit debiti causa eaque inserta instrumento, secus ubi est inutilis, h. e. ubi est cautio indiscreta, quæ non continet debendi causam. *l. 25. §. fin. D. de Probat. l. 13. C. de Non num. pecun.* Moribus nostris cautiones judiciales, *gerichteliche schuldt-bekentenissen*, indiscretè nullâ causâ addita conceptæ sunt efficaces. Si debitor renuntiaverit in instrumento suo exceptioni non numeratæ pecuniæ, Praxis recepit, renuntiationem hætenus valere, ut intra biennium debitor probare teneatur, pecuniam non fuisse numeratam, quod onus alioqui creditori injungitur. *l. 3. C. de Non numer. pecun.* Exceptione ista pecuniæ non numeratæ impugnatur numeratio non scripturæ seu literæ, propriè enim non figura literarum, sed oratione quam exprimunt literæ obligamur. *l. 38. D. de O. & A.*

X. *Ad l. 33. & 34. in pr. & §. 1.]* Ne provinciarum præsides summa sua, qua funguntur, potestate abutantur, & à provincialibus vi aliquid extorqueant, principalibus constitutionibus cavetur, ne negotientur, mutuamve pecuniam dent, fœnusve exerceant. *h. l. 33. unde supplenda est l. 3. C. Si cert. pet.* Sed Magistratibus urbanis conceditur, ut ex rescripto Principis res mobiles & immobiles emere, vel domos construere possint. *l. un. in pr. C. de Contract. jud.*
Offi-

Officialibus etiam præfides provinciæ permittitur mutuam pecuniam dare & fœnebrem exercere. *h. l. 34. in pr.* quia cum perpetui sint, & credente etiam præfide in provincia maneant, his cessat prædicta ratio, cum si quid peccaverint, à successore puniantur; Sed eorum, qui non sunt perpetui, cum magistratibus provincialibus est eadem ratio. *d. l. un. §. 3.* Præses autem provinciæ mutuam pecuniam, fœnebrem sumere non prohibetur. *h. §. 1.* An hoc mutetur per *l. pen. C. Si cert. pet. ?* Neg. nam *l. illa* est de præfide, qui sumere prohibetur ab eo, qui apud ipsum litigat.

[XI. *Ad l. 40.*] Pacta in continenti adjecta sunt judiciis bonæ fidei, actionem formant, contractum quasi renovant. *l. 7. §. 5. & 6. D. de p. t.* An & insunt judiciis stricti juris? Non minor, argumento desumpto à sensu contrario, *et l. §. 5.* Certe non insunt stipulationi; quicquid enim ibi adstringendæ obligationis est, id, si palam verbis exprimitur, omissum intelligendum est, *l. 99. in pr. D. de V. O.* quod tamen sollicitandum est de pactis adjicientibus, seu, quæ alia re præstanda sunt inita, quam de ea, quæ stipulatione continebatur; Sed si pactum in continenti adjiciatur de re stipulatione comprehensa, id sub ea continetur; Conditionem enim stipulationis licet mutare, salva manente ejusdem substantia, quæ constat ex re promissa, dummodo hæc diversitas illicò contrahentibus com-

§

pla-

placuerit. *l. 1. §. 3. in fin. D. de V. O.* Atque huc respicit *b. l. si casus propositus benè examinetur.* Subtilitas hæc hodie est supervacua, quia pactum quodcunque parit actionem.

DE JURE JURANDO.

XII. *Ad l. 3. §. 1.]* Quacunque actione quis conveniatur, si juraverit, proficiet ei jusjurandum, etiamsi agatur actione pœnali. *b. l. add. l. 13. §. 2. l. 28. §. 5. 6. & 7. D. de jurejur. l. 18. C. Ex quib. caus. inf. irr.* quod accipiendum est de actione, quæ proprie est actio, ut si ex delicto civiliter agatur, ubi innocentiam jurejurando approbare licet, quo pertinet *l. 6. §. 4. D. de His qui not. infam.* at in judicio criminali seu accusatione (quæ opponitur disceptationi privatæ in *l. 16. C. Ad L. Cornel. de Fals.*) jusjurandum locum non obtinet, nec fidem meretur, neque honestum est & pium satis, jusjurandum deferri ei, quem scimus pejeraturum esse, ut rectè traditur in *c. qui exigit. 22. q. 2.* ne crimina criminibus adjiciantur, &, qui jam reus homicidii aut adulterii est, ad priora quoque scelera perjurium adjungat, maxime cum in causis criminalibus exigantur & testes idonei, & documenta apertissima, vel indicia indubitata, & luce meridiana clariora *l. ult. C. de Probat. l. 34. C. Ad l. Iul. de Adult.* ut reus criminis vix ipse ea, quæ commiserit, negare sufficiat. *l. 16. C. de Pœn.* Ita Senatus Frisæ ex indiciis indubitatis homicidam ad pœnam capitalem

talem condemnavit : Cæterum est casus , quo defertur jusjurandum in causis criminalibus , non reo , sed judici , cui litigator dedisse aut promississe se aliquid dicit , si is datum vel promissum probare nequiverit. *Auth. novo jure C. de Pæn. jud. qui mal. judic.* Ad exemplum causarum criminalium propter negotii gravitatem in matrimonialibus jusjurandi delationem quidam non admittunt : Verum generali regulæ , *h. §. i. ibi qua vis alia tamdiu standum* , donec ista exceptio probe-
tur.

XIII. *Ad l. 5. §. 2.]* Dato seu præstito jurejurando non aliud quæritur , quam an juratum sit , remissa quæstione an debeatur , quasi satis probatum sit jurejurando. *h. §. ii. Inst. de Action.* Nascitur igitur ex hoc jurejurando ad similitudinem judicati nova actio in factum , explosâ veterum distinctione , utrum formiter an informiter juratum sit , *arg. dd. text. junct. l. 9. §. i. D. de Jurejur.* Hæc etiam actio utilis vocatur in *l. ii. §. fin. l. 29. D. eod.* Et hoc judicio non amplius principalis causa exercetur , sed jusjurandum actoris conservatur. *l. 30. D. d. t.* Si quis tamen necessitatem probationis subire velit , veterem actionem intenet ; quod factum fuisse probabile est in *l. 7. §. 7. D. de Publ. in rem act.* nisi quis malit , ibi nomine tenus actionis veteris fieri mentionem , vel sub appellatione veteris actionis hanc novam intelligi. *add. l. 13. §. 3. & seqq. D. h. t.* Imò plenior quandoque & utilior est

actio vetus actione hac novâ in factum stricti juris, veluti si sit juratum super contractu bonæ fidei, qui habet varias præstationes, quæ non insunt judiciis stricti juris. Ex *h. §.* deduce, si juramentum delatum sit præstitum, atque condemnatio secuta, appellationis remedium locum non obtinere, jung. *l. 12. §. 1. 2. & 3. C. de R. C.* Disquiritur, an appellationi locus relinquatur, si juramentum relatum sit præstitum? Negativam eadem *h. §. 2.* ratio defendit, & ipse, qui retulit, elegit eam viam sponte, ut adversarii testimonio & jurejurando causa decideretur, cum ipse jurare potuisset.

XIV. *Ad l. 25.]* Si reus juravit nemine ei jusjurandum deferente, prætor id jusjurandum non tuebitur. *l. 3. in pr. D. h. t. cedit pro pacto. h. l. l. 2. D. eod.* Ideoque jusjurandum simpliciter promissorium, v.g. *juro me tibi daturum viginti*, non parit actionem, nisi jusjurandum ad exemplum pacti legitimi etiam sit legitimum, veluti ex *l. Julia & Papia*, si libertus juraverit patrono, se donum, munus vel operas officiales daturum. *l. 7. l. 8. in fin. D. de Oper. libert. l. 13. in pr. D. de Acceptil.* quo casu nasci verborum obligationem asserui supr. *pos. 2.* Juramentum item confirmatorium inviolabiliter custoditur. *l. 1. & Auth. seq. C. Si advers. vendit.*

XV. *Ad l. 31.]* Causa jurejurando ex consensu utriusque partis vel adversario inferente delato & præstito vel remisso decisa, quasi negotium
tium

tium transactum sit, prætextu novorum instrumentorum postea repertorum, aut perjurii non retractatur. *l. 1. C. de R. C.* Aliud dicendum de jurejurando, à judice in dubiis causis exacto, quod judiciale vocamus. *h. l.* Atque hoc casu jusjurandum ipso jure citra appellationem vel prætoriam restitutionem rescinditur, *arg. h. l.* uti sententia, quæ est lata ex falsis instrumentis, *tit. C. Si ex fals. instrum.* Eadem ratio est, si post jusjurandum judiciale præstitum de novo producantur testes, qui & aliquando instrumentorum nomine continentur. *l. 1. D. de Fid. instrum. l. 99. §. 1. D. de V. S.* & in exercendis litibus eandem vim obtinent, tam fides instrumentorum, quam depositiones testium; verba sunt *l. 15. C. de Fid. instrum.* Per dubias causas hîc intelligitur, vel quando plenè utrinque probatum est, aut, quando probationes sunt parum idoneæ vel ancipites, atque ita comparatæ, ut nesciat judex, in quam partem inclinare debeat, quem sensum recipit inopia probationum in *l. 3. C. de R. C.* ut distinguatur à defectu probationum, ubi nullæ suppetunt probationes; quo casu omnimodo reum absolvere debet. *l. 4. C. de Edend.* An hîc causa est dubia, si, ut loquuntur, sit probatum semi-plenè per unum testem omni exceptione majorem? Nihil minus: Unius enim testis responsio audiri non debet, etiamsi præclaræ Curiae honore præfulgeat. *l. 9. §. 1. C. de Testib.* Contrarium plerumque in Praxi observari solet, ordin.

Frisc. lib. 2. tit. 19. §. 4. Non igitur in supplementum probationis iudex iusjurandum deberet mulieri asserenti, se ab adolescente quodam esse imprægnatam, arg. d. l. 31. Ex usu communi hîc iudex sæpe defert viro iuramentum, quo se ab omni suspicione purget.

XVI. Ad l. 34. §. 4.] Qui iusjurandum defert, prior de calumnia jurare debet, se non calumniandi animo, nec vexandi adversarium causa iurisjurandi conditionem deferre. h. §. Sed hoc iusjurandum de calumnia parentibus ac patronis remittitur. l. 16. D. de Iurejur. l. 7. §. 3. D. de Obseq. patr. & parent. add. l. 13. §. pen. D. Damn. infect. l. 8. §. pen. D. Qui satisd. cog. unde negatio ex h. §. est tollenda, prout habet vetus editio de anno 529. æque parentibus ac patronis remittitur, cum qua consentiunt Basilica, in quibus ita legitur, οἱ γὰρ ὁμολογοῦσι πατρὶς ἢ πατέρων h. e. quod iusjurandum non præstat pater aut patronus. Cæterum iusjurandum de calumnia generale συκοφαντίας, quod pro toto processu præstatur, parentibus ac patronis non remittitur in l. 2. C. de Iurejur. propt. calumn. Et hoc iusjurandum calumniæ, quia propter utilitatem publicam est introductum, expressâ partium conventionem remitti nequit. d. l. 2. §. 4. junct. l. 38. D. de Pact. Verum ex jure Canonico istius iurisjurandi ommissio validitati iudicii nequaquam nocet, dum non expressè, sed saltem tacitè fuerit prætermisum. c. 1. de Iurejur. propt. cal. in 6°. Usus hujus
juris-

jurisjurandi, licet in Curiis non adeo observari
 soleat, moribus hodiernis penitus non exolevit;
 Verum in Senatu nostro Provinciali juramenti
 hujus exactio locum non obtinet, licet Zutpha-
 nenses id in Reformatione legum Municipalium
 receperint. Exoleverat quoque apud Gallos re-
 gio jurisjurandi propter calumniam dandi, sed
 ege nova in comitiis Aurelianensibus in usum
 evocatum est. Apud Noviomagenſes procura-
 tores & clientes requisiti juramentum calumniæ
 & malitiæ præſtare tenentur. Stat. Noviomag.
it. de Procurat. art. 24.

XVII. *Ad ejusd. l. §. 6. & l. 38.] Absolvi-*
ur reus actore non probante. d. l. 4. C. de Edend.
el, quod addendum est, jusjurandum non defe-
ente. h. §. 6. Voco hoc jusjurandum volunta-
rium ſive in judicio ſive extra judicium pars parti
leferat: Delatâ ita conditione jurisjurandi reus
per judicem ſolvere vel jurare neceſſe habet, niſi
reſerat jusjurandum. l. 9. C. de R. C. relatum
nihî eſt jusjurandum neceſſarium; Manifeſtæ
confeſſionis ac turpitudinis eſt, nolle nec jurare
nec jusjurandum referre. h. l. 38. Quæ etiam
ratio militat in actore qui poſt ſuſceptum onus
probandi in eo defecit; Defertur enim juramen-
tum vel in principio litis, vel in medio vel in ipſa
ſententia definitiva. l. 12. in ſm. pr. C. de R. C.
Ergo & cum actor intentionem ſuam probare
eſt conatus: Aliud eſt in eo, qui primò detulit
jusjurandum, poſtea revocavit, atque ad proba-

tiones transitum fecit, hic iterum deferens propter nimiam levitatem & inconstantiam non est audiendus. *l. 11. C. eod.* Interdum tamen ex iusta causa reus delatum jusjurandum recusat, v. g. quando quis iudicium pati non cogitur, quod contingit in querela non solutæ pecuniæ post 30. dies *l. 14. §. 3. C. de Non num. pecun.* Quod iudicando secutus est Senatus Frisiæ in Curiaë apparitore. Iusta quoque recusandi causa est, si deferatur super facto alieno; iniquum est inquit IC. in *l. 11. §. 2. D. R. A.* super facto alieno aliquem jurare. Juramentum quoque delatum, quandoque præcisè præstandum est, ut in casu *l. fin. C. de Fideicommiss. §. fin. Inst. de Fideicommiss. hered.* Cæterum jusjurandum non tantum à partibus, sed & à iudice delatum, illatum vel in principio litis, vel in medio vel in ipsa definitiva sententia sub ipso iudice datur. *d. l. 12. in fin. pr. C. de R. C.* Etiam si igitur in causa conclusum, atque à partibus ulterioribus probationibus renuntiatum sit, nihilominus jusjurandum iudiciale deferri potest à iudice, cui nunquam in causa concludi dicit Pontifex in *c. cum Iohannes. X. de Fid. instrum.* Atque secundum hanc sententiam in causa gravi iudicavit Camera Imperialis.

DE IN LIT. JURANDO.

XVIII. *Ad l. 5. & 6.]* Non juratur in litem in iudiciis stricti juris, veluti si ex stipulatu vel ex testamento agatur. *h. l.* planè interdum in actione

actione stricti juris in litem jurandum est, ubi tamen, ut ex subjecto exemplo apparet, Ictus abutitur vocabulo juramenti in litem: Juratur autem in litem in actionibus in rem & in ad exhibendum, & in judiciis bonæ fidei. *h. l. 5. in pr. & in quibuscunque aliis judiciis, in quibus arbitrio judicis restitui quid debet. l. 8. §. 1. & l. seq. D. Rer. am. l. 5. §. 1. D. Si quid in fraud. patr.* Sed in his omnibus ob dolum solum juratur in litem, non etiam culpam. *h. l. 5. §. 3.* culpam intellige levem vel levissimam; ob culpam enim latam etiam locus est huic iurijurando. *l. 2. C. eod.* An in actione empti hoc juramentum locum habet? Neg. Hic requiritur, ut agatur de re restituenda vel exhibenda. *l. 2. D. h. t.* venditor autem tenetur ad tradendum. *l. 11. §. 2. D. de A. E.* Si traditio rei venditæ venditoris procacia non fiat, id quod interest emptoris à Præfide provinciæ æstimabitur. *l. 4. C. eod.* Ex *hb. ll.* colligo, actiones arbitrarias distingui ab actionibus bonæ fidei & stricti juris. *l. 3. §. 1. D. de Vfur.*

DE CONDICT. CAUS. DAT.

XIX. *Ad l. 3. §. 2. l. 5. in pr. & §. 1.]* In contractibus nominatis regulariter non datur locus pœnitentiæ, nec quod datum est repetitur, veluti si non steterit per locatorem, qui operas suas locavit, quo minus eas præstet, totius temporis mercedem accipere debet. *l. 38. D. Locat.* Sed imbecillitati contractuum, ut loquitur vulgus,

innominatorum condonari solet, ut ibi pœnitere liceat. *hb. ll.* & agitur actione præscriptis verbis, ut id quod interest præstetur, vel si meum recipere velim, repetatur quod datum est, quasi ob rem datum, re non secutâ. *l. 5. §. 2. D. de Præscript. verb.* quæ condictio ob rem dati non datur ex contractu nominato. *l. 14. C. de Rescind. vend. l. 6. C. de Act. empt.* Hoc quoque singulare est, quod, licet obligationaturalis impediatur indebiti conductionem. *l. 10. D. de O. & A.* hoc tamen casu, tanquam minus plena, in nudis terminis honestatis & æquitatis consistat, atque repetitionem ejus, quod datum est, admittat, ubi tamen non præcessit pœnitentia, & hæc causa, pro qua pecunia data est, non culpa accipientis, sed casu fortuito non est secuta, conductione causa dati, causa non secuta pecunia non repetitur. *l. pen. C. Condict. ob caus. dat.* In Praxi hîc pœnitere non licet; Consentiant LL. Antwerpiensium, *tit. 53. §. 4.*

XX. *Ad l. ult.]* Dedi pecuniam, ut mihi Stichum dares, non est emptio. *h. l.* non quod ibi agatur de dominio transferendo. *l. 75. §. fin. D. de V. O.* in emptione vero de re tradenda, *arg. l. pen. §. ult. D. de Contrab. empt.* sed quia pecunia fuit data, ut res ceu corpus; cum pecunia datur, potest dari ut pretium, aut quantitas, vel ut corpus. *l. 94. D. de Solut. l. 34. §. 4. l. 51. D. de Legat. 1.* ubi enim pecunia datur, ut pretium, Stichi emendi animo, est emptio venditio. *l. 5. §. 1. D. de*

D. de Præscript. verb. Quod si, ut in priori casu, pecunia sub ea lege sit data, ut Stichus detur, & Stichus sit mortuus, condictione ob causam dati repetitur pecunia, atque is periculum non omnino sentit. *h. l.* quatenus tamen interest dantis pecuniam, Stichum non fuisse datum, periculo ipsius Stichus est. *d. l. 5. §. 1.*

DE CONDICT. OB TURP. CAUS.

XXI. *Ad l. 4. §. 3.]* Affectionis causa donatio collata in meretrices sustinetur, neque tantum quæ est perfecta traditione, subsistit, sed & si sola stipulatione vel pacto aliquid promissum sit, meretrix eo nomine actionem habet. *l. 5. in fin. D. de Donat.* turpiter quidem facit mulier, quod sit meretrix, sed non accipit turpiter, cum sit meretrix *h. §. 3.* Turpiter facere meretricem dubium non est, & turpissimam vitam ducere dicitur. *l. 43. §. 4. & 5. D. de R. N. & passim meretricum vilitas notatur, quæ formam venalem habent, seque vulgi libidinibus prosterunt. l. 20. & 22. C. Ad l. Iul. de Adulter.* Verum turpiter non accipit, cum sit meretrix, h. e. nil alienum à sua professione facit, quæ semel impudicitiam apud Aediles professâ quæstum quantum possit maximum facere satagat, noctes vendendo locandoque. Quæ tamen ratio meritò vana & ridicula esse censetur, ut causa sit turpis, & acceptio ob eam causam non sit turpis, atque ita effectus à causa separetur: Quare pro con-

jun-

junctione inhonestâ meretrici actio non conceditur, ne de sua improbitate consequatur actionem, *l. 12. §. 1. D. de Furt.* promissio rei quæ natura & jure gentium est turpis, ipso jure non valet, *l. 1. §. 5. D. de Dol. mal. l. 26. D. de V. O.* Hinc si quis pro adolescente luxurioso apud meretricem fidejusserit, mandati actionem cum eo non habet. *l. 12. §. 11. D. Mandat.* Donationes in concubinas collatæ sustinentur. *l. 31. in pr. D. de Donat.* sed improbantur donationes, quas milites conferunt in focarias suas, quæ habebantur magis, ut focum servarent, quam ut cum militibus cubarent. *l. 2. C. de Donat. int. vir. & ux.* ubi ratio additur, ne fictis adulationibus illecebrosisque blanditiis à focariis spolientur, quæ cum post mortem militum cesset, ideo heredes eas institui potuisse constat ex antiqua inscriptione, *D. M. M. Aureli vitalis militis Valeria Faustina Focaria, & heres ejus bene merenti posuit.* Moribus item hodiernis inhonestæ erga meretrices, atque etiam concubinas donationes sunt prohibitæ, ab eisque non immeritò tanquam ab indignis & inhonestis personis auferuntur.

DE CONDICT. INDEB.

XXII. *Ad l. 2. §. 1.]* Qui solvendi animo dat, quod non debet, magis vult negotium distrahere quam contrahere. *§. 1. in fin. Inst. Quib. mod. re contr. obl.* atque ideo indebitum adscribitur quasi contractui in *l. 5. §. 3. D. de O. & A. §. pen.*

n. Inst. de Oblig. quæ quasi ex contr. Quid si ita solvatur, ut, si ita apparuisset esse indebitum, reddatur? Negotium inter eos contractum est. §. hoc ipso aliquid negotii geritur. *l. 33. D. de condict. indeb.* neque tamen hoc negotium efficit verum contractum, sed ut, præter id quod agitur expresse, tacita obligatio nascatur ex hoc quasi contractu. *l. 13. §. fin. in fin. D. Commod. & solum conditione indebiti repetatur. h. §.* Cessat autem repetitio, si quis sciens se debere solvat. *l. 1. D. h. t.* etiamsi hâc mente dederit ut repetet. *l. 50. D. eod.* Cæterum qui dubitant, magis accedunt ad ignorantes & errantes, & licet videantur mediæ cujusdam conditionis inter scientes & ignorantes, pro ignorantibus tamen habentur, *arg. l. 1. D. de Legat. 3.* ac quod ita solvunt, repetunt. *l. fin. C. h. t.* in re obscura melius est favere repetitioni, h. e. conditioni indebiti, quam adventitio lucro. *l. 41. §. 1. D. de R. I.*

XXIII. *Ad l. 10. 16. 17. & 18.]* Debitor in diem ideo debitor est, ut ante diem solutum repetere non possit. *h. l. 10.* quod exaudiendum est de die certo; at quando dies incertus est simpliciter, an & quando sit extiturus, veluti cum Titius magistratum inierit, cum uxorem duxerit, hic dies conditionis instar obtinet, ut solutum ante adventum ejus recte repetatur. *l. 56. D. h. t.* Sin agatur de die quidem incerto, sed quem venturum esse certum est, veluti si cum moriar dare promiserò, non repetitur solutum ante

ante adventum illius diei *h. l. 17.* qui quidem eo tempore nondum existerat, sed cedebat, h. e. obligatio jam erat nata. *l. 213. D. de V. S.* quod juvat aliquid ad *h. l. 16. §. 1.* Eadem est ratio conditionis, quæ si sit talis, ut non possit non existere, solutum non repetitur. *h. l. 18.* sed solutum repetitur, si possit non existere. *h. l. 16. in pr.*

XXIV. *Ad l. 19. §. 1. l. 44. l. 65. §. ult.]* Indebitum, quod conditioni indebiti locum facit, est vel ex re, vel ex personis; Ex re, vel quod omninò non debetur, vel quod per exceptionem perpetuam perimi potest. *l. 26. §. 3. D. h. t.* modò exceptio sit comparata in favorem excipientis, ut accidit in SCto de intercessionibus; ubi vero in odium ejus cui debetur, exceptio datur, perperam solutum non repetitur, ut in SCto Macedoniano. *l. 40. D. eod.* Quod igitur propter exceptionem doli mali in effectu exigi non poterat, perperam solutum repetitur. *l. 7. D. de Condict. caus. dat.* exceptio enim doli mali, in qua certatur de damno vitando, est favorabilis & naturali æquitati conveniens. Indebitum autem ex personis est, si quod alii debetur, alii solvatur, aut id quod alius debebat, alius quasi ipse debeat, solvat. *h. §. ult.* & hoc casu repetitio competit. *h. §. 1.* quando quis solvit suo nomine, putans se principaliter teneri, *arg. l. 6. C. de Condict. indeb.* Sed nulla repetitio conceditur ei, qui sciens nomine debitoris solvit, quò referre solent *h. l. 44. nam*

nam & solvendo quisque pro alio invito & ignorante liberat eum. *l. 39. D. de N. G.*

XXV. *Ad l. 21. & l. 26. §. pen. l. 32. pr. & §. ult.]* In legato generali singulare est, ut electio tribuatur creditori seu legatario. *§. 22. Inst. de Legat.* & ut in legato sub alternatione relicto perperam solutum non repetatur. *l. 19. D. de Legat. 2.* Cum ex contractu generaliter aut alternative debetur, electio tribuitur debitori, utram rem præstet. *§. 33. Inst. de Action. l. 10. §. fin. D. de I. D.* ita tamen ut alterutram solidam præstet. *l. 34. §. pen. D. de Solut.* & si, cum ab eo debitore duæ res alternative debentur, utraque solvatur, debitori electio repetendi quam velit, conceditur. *l. pen. C. de Condict. indeb.* atque ita abrogatur decisio *h. §. pen.* Sed si post solutionem utraque res vel alterutra interierit, nihil repetitur. *h. l. 32. in pr.* Plane si in debito alternativo res una solvatur, electio etiam fuit concessa debitori. *d. l. 32. §. ult.* quamvis creditori arbitrium retinendi tribuatur, si duo sint alternativè obligati. *h. l. 21.*

XXVI. *Ad l. 26. §. 1.]* Improbatur anaticismus, seu usuras usurarum exigere non licet. *h. §. 1.* ut infamiæ pœna irrogetur ei, qui usuras usurarum exegerit. *l. 20. C. Ex quib. caus. irr. sustinent usuræ vicem fructuum. l. 34. D. de Vsur.* at fructuum usuræ non debentur. *l. 15. D. eod.* ne sit accessionis accessio. *l. ult. C. d. t.* Hæc ita procedunt, si non mutetur persona debitoris;
Nam

Nam si, v. g. tutor exigat à debitore pupillari usuras atque eas in usus suos convertat, vel in iis restituendis moram committat, harum usurarum usuras pupillo tutor dare cogitur, uti si, cum usuræ pupillaris pecuniæ, quas tutor debuit, mutato debitore ad creditorem transferuntur, non est anatocismus, aut renovatio vel continuatio usurarum inter eosdem, & fors nova efficitur. *l. 7. §. 12. l. 58. §. 1. & fin. D. de Admin. tut.* Poenæ quoque usuras exigere prohibemur *l. fin. D. de Magistr. conven.* sed mulctæ usuram fiscus exigere potest, si condemnatus intra tempora judicati non solvat. *l. 1. C. de Fiscal. usur.* Et moribus in debitis fisci & civitarum obtinuit, ut usuras in sortem redigere, ejusque usuras petere liceat: Eadem est ratio annuorum reddituum, ex quorum pensionibus præteritis novum redditum constitui posse receptum est. Supra duplum etiam usuræ non debentur. *h. §. 1. h. e. supra duplum & alterum tantum usurarum nomine solvendum,* ut debitor quingentorum aureorum omnino liberetur, si mille aurei debeantur, *arg. Nov. 121. c. 1. & 2.* Hoc tantum intelligebatur de usuris solvendis, usuræ per tempora solutæ non proficiunt reo ad dupli computationem. *l. 10. C. de Usur.* Jure novissimo etiam particulares solutiones & per diversa tempora solutæ in duplum imputantur. *d. Nov. 121. c. 1. & 2. Nov. 138.* Ordines Frisæ placito suo publicato Anno 1613. *d. l. 10. in usum revocarunt constituentes, usuras non*

non solutas sortem non posse superare, annuatim verò solutas, licet semel sortem æquaverint, postea tamen sorti non imputari.

EXERCITATIO DUODECIMA,

RESPONDENTE

JUSTO VYGH.

DE CONDICT. SINE CAUSA.

I. **A** *d l. ult.]* Quæ proposuit contra regulas juris avunculo nubere, ei dedit pecuniam in dotem, si non sequatur matrimonium, pecunia repetitur, vel condictione sine causa. *h. l.* vel condictione ob causam dati causa non secuta. *l. 1. C. de Condict. ob caus. dat.* Idem statuendum est, si matrimonium de facto secutum fuerit; si hoc factum sciverint si ignoraverint contra-hentes, ratio *h. l.* eadem militat. Sed hæc distinctio locum obtinet, cum de jure fisci agitur, ut, si scientes illicitas nuptias contraxerint, pecunia data confiscetur. *l. 4. C. de Incest. nupt.* Ita judicavit Senatus Sabaudix.

DE CONDICT. FURT.

II. *Ad l. 1. & 12. §. ult.]* Ipsam rem furto ablatam persequimur condictione furtiva. *§. fin. Inst. de Obligat. quæ ex dol. nasc.* quod singulare
T
est,

est, nemo enim rem suam condicere potest nisi furi. *l. fin. D. Vsufr. quemadm. cav. l. 1. §. 1. D. de Condict. triticiar.* unde illud, omnis condictio in fure degenerat. Cæterum condictio hæc verbis quidem, ubi de re ipsa agitur subrepta, est ad dandum, sed effectu & in rei veritate est ad restituendum, vid. *l. 29. §. 1. D. de V. O.* nam in re furtiva soli domino condictio competit. *h. l. 1. l. 14. §. 16. D. de Furt.* vel ei qui interpretatione juris pro domino habetur, qualis est tutor, curator. *l. 56. §. pen. D. de Furt.* Quod tamen intelligendum est de conductione certi, condictio enim incerti etiam non domino conceditur, veluti creditori, cui res pignori obligata surrepta est. *h. §. ult.* quò referenda est *l. 22. in pr. D. de Pignor. act.* atque hac in certi conductione persequimur possessionem. *l. 25. §. 1. D. de Furt.* Quomodo & locator, si quis, inspiciente colono, messem sustulerit, condicit frumentum, & ut id faciat, colonus ex conducto cum domino aget. *l. 60. §. 5. D. Locat. add. l. 52. §. 8. D. de Furt.* Sed & ipse colonus conductione furtivâ certi experiri potest, quia fructus, ut primum decerptus esset, ejus esse cœpit. *l. 26. §. 1. D. de Furt.* Actio furti pœnalis datur ei, cujus interest. *d. l. 14. §. 16. D. de Furt.* ex honesta causa *l. 11. D. cod.* modò & is rem tenuerit domini voluntate, *l. 85. D. d. t.*

III. *Ad l. 9.]* Condictio furtiva, quia habet rei persecutionem, heredem quoque furis obligat.

gat. *l. 7. §. 2. D. de Condict. furt.* unde verba, *quamvis morte tutoris intereant*, in *l. 10. D. de Tutel. & rat. distrab.* non sunt referenda in *l. 9. §. fin. D. eod.* ad conditionem, sed ad cæteras actiones ibi enumeratas: Datur autem hæc conditio contra heredes furis in solidum. *h. l.* sed heredes conventi actione rerum amotarum, licet hæc in multis comparetur conditioni furtivæ. *l. 6. §. 4. D. Rer. amot.* propter honorem transacti matrimonii. *l. 2. D. eod.* non tenentur in solidum, sed quantum ad eos pervenit. *l. ult. C. d. r.* Cum divortii causa uxor res mariti amovet, levius coërcetur. *l. pen. D. R. A.* Ab herede, qui cum defuncto eadem persona esse intelligitur, ac in ejus jus universum succedit, distinguitur pater, qui si filiusfam. furtim commiserit, aut si filia res mariti amoverit, actione de peculio non tenetur in solidum, sed quatenus ad eum pervenit. *l. 3. §. pen. D. de Pecul. l. 3. §. 2. D. Rer. amot.*

DE EO QUOD CERT. LOC.

IV. *Ad l. 2. §. 1.]* Distinguuntur actiones arbitrariæ ab actionibus bonæ fidei, & stricti juris. *§. 28. junct. §. 31. Inst. de Action. l. 5. in pr. & §. ult. cum l. 6. D. de In lit. jur. l. 3. §. 1. D. de Vsur.* An, quia actiones per se stricti juris ex accidenti fiunt arbitrariæ? Pessimè, quemadmodum ridiculum esse dicit J Ctus, eandem & ut viduam & ut nuptam admitti in *l. 100. D. de C.*

T 2

& D.

& D. Excipitur actio arbitraria de Eo quod certo loco, quæ origine est stricti juris, quia ex stipulatione venit. *h. §. 1.* sed quia actio ex stipulatu alio in loco instituitur, quam de quo conventum erat, efficitur arbitraria, atque ita actio ex stipulatu eadem manebit, sed quæ, si in alio loco moveatur, novam induit qualitatem, diversam ab actionibus stricti juris; ubi iudex ad certam quantitatem, quæ stipulatione comprehensa est, adstringitur. *l. 99. in pr. D. de V. O. §. 33. Inst. de Action.* Non tamen ut loci, sic & temporis adjectio actionem facit arbitriam; si tempus solutioni dictum est, datur actio ex stipulatu. *l. 11. D. de Re jud. l. 114. D. de V. O.* quomodo utilitas temporis consideratur in *l. 4. D. h. t.* An autem reus possit conveniri hac actione arbitraria quocunque loco habetis. *ass. 7.*

V. *Ad l. 8.]* In omnem causam fidejussor acceptus videtur, quæ potest nasci ex ea numeratione, de qua agit *l. 56. §. 2. D. de Fidejuss.* Verum fidejussor, licet rei locum obtineat. *l. 4. §. 1. D. eod.* ex mora rei non convenitur in usuras. *h. l.* mora quidem rei nocet fidejussori. *l. 83. D. de V. O.* sed ut obligatio perpetuetur; nam quemadmodum debitor post mortem interitu rei non liberatur, atque obligatio ipsius perpetuatur, & conveniri potest, quasi res adhuc extaret. *l. 23. & 91. D. de V. O.* ita & fidejussoris obligatio durat, atque si res post moram perempta sit, in æstimationem tenebitur. *l. 58. §. 1. D. de Fidejuss.*
non

non etiam ut obligatio fidejussoris simpliciter in sortem accepti augeatur, nisi ita conventum fuerit, vel si fidejussor se in omnem causam obligaverit. *l. 54. D. Locat. l. 10. C. de Fidejuss. l. 68. §. 1. D. eod.* atque hæc sententia in Praxi recepta est. *ll. Transisulan. p. 2. tit. 12. §. 6.*

DE CONSTIT. PECUN.

VI. *Ad l. II. §. ult.]* Constitutum ἀντιφώνησις ad simile est fidejussioni, nam nec constitutione nec fidejussione obligatio prior novatur. *l. 18. §. fin. & l. 28. D. h. t.* Distinguitur tamen à fidejussione, quod constitutum fiat nudo consensu, non verbis solennibus, directis, civilibus, nulla interposita stipulatione. *§. 9. Inst. de Action.* atque sustineatur beneficio prætoris, cui grave videbatur fidem fallere. *l. 1. D. h. t.* fidejussio vero non nisi per stipulationem & nomine alieno duntaxat constituatur. *l. 1. §. 8. D. de O. & A. l. 12. C. de Fidejuss.* Præterea si quis centum aureos debens ducentos constituat, in centum tantummodo tenetur. *h. §.* aliud est in fidejussore, qui, si se obligaverit in majorem summam quam debet reus principalis, omnino non obligatur, h. e. ut ne quidem usque ad summam concurrentem fidejussio subsistat. *l. 8. §. 7. D. de Fidejuss.* Sed si quis in majorem summam, quam erat rogatus, intercessit pro debitore, qui tantam summam debebat, usque ad summam concurrentem actionem mandati habet. *l. 3. §. ult. & l. seq. D. Man-*

T 3

dat.

dat. quò respicit *l. 33. D. eod.* Moribus hodiernis sublati stipulationum solennitatibus idem hîc servatur in fidejussione, quod in constituto.

VII. *Ad l. 16. §. 1.]* Qui ita fuit obligatus, ut in Italia solveret, si in provincia habuit domicilium, utrobique convenietur. *l. 19. §. fin. D. de Iudic.* sed in provincia est conveniendus actione arbitraria de eo quod certo loco habitâ commoratione, loci, in quo solvi debuit. *d. §. 33. Inst. de Action.* quæ actio arbitraria non est intendenda ubivis locorum, & ubicunque stipulator in promissorem inciderit, sed ubi hic forum sortitur; in loco contractus, vel domicilii, quomodo vocabula, *ubique* in *h. §.* & *quocunque loco* in *l. 43. D. de Iudic.* explicantur pro quocunque loco, quo agi potuisset, si locus adjectus non fuisset: Eandem explicationem recipit *l. 27. D. de Condict. indeb.*

VIII. *Ad l. 21. §. 2.]* In obligatione pura dies cessit & venit. *h. e.* obligatio est nata, & debitum confestim peti potest. *l. 41. §. 1. l. 118. §. 1. D. de V. O. l. 213. D. de V. S.* licet debitori, ne statim cum sacco adesse paratus cogatur, pro expedienda solutione & obligationis executione aliquod temperamentum temporis merito indulgendum sit. *l. 105. D. de Solut.* quod tempus, quia hîc non est expressum, arbitrio judicis determinandum relinquo. *arg. l. 1. §. ult. D. de Iur. delib.* Ex natura constituti si sine die constituitur, nec statim solvatur, dantur decem dies *h. §.*
De-

Debitori quoque qui fatetur se debere, atque paratum se esse dicit ad solutionem, idem tempus quod post condemnationem reis indultum est, conceditur. *l. 21. D. de Iudic.* quod tempus fuit olim 30. dierum ex *l. 12. tabb.* juxta verba, *rebus confessis rebusque jure judicatis triginta dies justis sunt*, post duorum mensium. *l. 1. C. Theod. de Vsur. rei judic.* tempus hoc vocatur legitimum. *l. 4. §. 5. D. de Re jud. l. 1. C. de Vsur. rei jud.* spatium statutum. *l. ult. C. de Execut. rei jud.* hodie est quatuor mensium. *l. 2. C. de Vsur. rei jud.* Inter quos judicati agi nequit. *l. 7. D. de Re jud.* neque interim currunt omnes effectus moræ, unde explicanda hæc verba, *et suam naturam res ante rem judicatam interciderit.* *l. 14. §. fin. D. Depos.* usuræ tamen, sicut iudicio cœpto durant, *l. 35. D. de Vsur.* ita etiam currunt usuræ ex pristina causa debitæ post sententiam à qua appellatum est usque ad sententiam secundam, quâ iudex appellationis condemnationem confirmavit. *l. ult. D. de Re judic. l. 24. D. de Appellat.* post quadrimestre spatium à die sententiæ computandum currunt usuræ centesimæ maximæ. *d. l. 2. & 3. C. de Vsur. rei jud.* Neque omnino temporis ista intercapedo lucrum adferre debet iudicato, non enim interim fructus suos faciet. *l. 3. in pr. D. de Vsur.* neque eadem juris indulgentiâ ad creditorum frustrationem abutetur aut oppositam ab eis compensationem prætextu dilationis... *l. 16. D. de Compensat.*

COMMODATI VEL CONTR.

IX. *Ad l. 5. §. 2. 5. & 10.]* In actionem pignoratitiam venit dolus & culpa, ut in commodato, ubi tamen & venit custodia. *l. 13. §. 1. D. de Pign. act.* quam explico de diligentia exactissima, de qua commodatarius tenetur ex natura contractus, qui commodatarii utilitatem concernit. *h. §. 2.* atque ita custodia diligens in *h. §. 5.* sumitur pro custodia diligentissima. Interdum tamen in re commodata solus dolus præstatur, veluti si quis commodaverit sponsæ suæ vel uxori, quò honestius culta ad se deduceretur. *h. §. 10.* Moribus hodiernis jocalia quæcunque à sponso sponsæ altera nuptiarum die, vulgo *morgen-gaven*, dantur, non obstante generali bonorum communione, soluto morte matrimonio, sponsa aut ipsius heredes præcipua habent; Ita judicavit Senatus Frisæ de arrha *den trou-penninch*. Si culpa commodatarii res commodata sit facta deterior & reddita, non videbitur reddita, quæ deterior facta redditur, nisi id quod interest præstatur *l. 3. §. 2. D. h. t. ad quod actione commodati tenetur. l. 10. D. eod.* adeoque si commodatarius offerat intertrituræ sive deteriorationis pretium, commodans ipsam rem recipere cogitur *arg. d. l. 10. & ult. D. h. t.* utique si deterioratio sit modica, sin gravior, ut ipsam rem habere non expediat, summa ratio suadet, æstimationem rei integræ à commodatario præstandam esse.

EXERCITAT. XII. 297

ffe. De *h. l. §. fin.* an possint duo ejusdem rei
omni & possessores esse, dicam infra ad *l. 3.*
§. de A. P.

X. *Ad l. 18. §. fin.*] Commodatarius ob im-
ensas *ὡς ἐνέχυρον* quasi pignoris jure rem com-
modatam retinet. *l. 15. in fin. & l. 59. D. de Furt.*
ed, si solvere paratus esset dominus, illud pignus
liberabitur. *l. 6. §. 1. D. Quib. mod. pign. solv.*
Gaudet etiam commodatarius jure pensationis.
l. §. fin. sed non aliter, quam si fortè ob rei de-
teriorationem in æstimationem sit condemnan-
dus, nam prætextu debiti restitutio commodati
non probabiliter recusatur. *l. ult. C. Commod.*
& compensatio locum demum habet, quando
utrinque quantitas, non etiam corpus, debetur.
l. 18. in pr. D. de Pignor. act. quomodo restrin-
genda est *l. fin. C. de Compensation.* ubi depo-
situm excipitur, ne sub prætextu compensatio-
nis depositarum rerum quis ex actione defraude-
tur, quod intelligendum est, si deposita sit quan-
titas, aut præstanda corporis depositi æstimatio,
exceptio enim debet esse de regula, atque hoc
etiam ante Justinian. obtinuisse colligi solet ex
loco *Pauli 2. Recept. sentent. tit. 12. §. ult.*

DE PIGNOR. ACT.

XI. *Ad l. 1. in pr.*] Pignus significat vel ip-
sam rem pignoratam. *l. 29. in pr. D. de Pignor.*
vel contractum realem. *§. ult. Inst. Quib. mod. re*
contr. oblig. vel ipsam obligationem unde ne-

xus pignoris. *l. 33. D. Fam. ercisc.* vel jus creditori in re constitutum. *tit. D. Quib. mod. pign. sol.* Inter pignus & hypothecam tantum nominis sonus differt. *l. 5. §. 1. D. de Pignor.* quantum ad effectum obligationis, quantum ad persecutionem & distractionem attinet, *§. 7. Inst. de Action.* Verum aliàs non est eadem ratio pignoris & hypothecæ; nam pignus propriè constituitur in re mobili. *l. 238. §. 2. D. de V. S. & perficitur rei traditione. §. fin. Inst. Quib. mod. re contrah. obl.* hypotheca est rei immobilis, & sine traditione nuda etiam conventionem contrahitur. *h. l. d. §. 7.* Quæ tamen differentia non sunt perpetuæ, nam & pignori prædia leguntur esse opposita. *l. 15. l. 18. §. 2. D. h. t. l. 4. C. de Pignor.* & pignus non sola traditione, sed & nuda conventionem constituitur. *h. l. i.* & ita frequentissimè sub vocabulo pignoris, etiam res, quæ tradita non est, comprehenditur, & neque infrequenter sub actione pignoratitia venit etiam hypothecaria. *l. 41. D. h. t. l. 3. §. 3. D. Ad exhib. l. 7. §. 12. in fin. D. Commun. divid. l. 19. D. de Except. rei jud.* unde inferri solet, statuta de pignore loquentia tam de immobilibus quam mobilibus esse accipienda, cum verborum proprietas, quæ in statutis observatur in usu consistat, nisi materiæ aut subjecti ratio diversam conjecturam præbeat.

XII. *Ad ejusd. l. §. fin.]* Si in totum in materia erretur, venditio est nulla. *l. 9. §. fin. D. de Con-*

Contrah. empt. sic &, qui vas aurichalcum pro auro vendidit, ignorans, tenetur, ut aurum quod vendidit, præstet. *l. 45. D. eod.* Ita nulla est venditio, si mensa argento cooperta pro aurea vendeatur, & pecunia eo nomine data condicatur. *l. 41. D. d. t.* sed sustinetur venditio, si quid inauratum pro auro vendatur, quia inauratum aliquid auri habet. *l. 14. D. d. t.* Quod si me virginem emere putarem, cum jam mulier esset, emptio valebit. *l. 11. D. de Contrah. empt.* verum contra venditorem scientem competit actio ad resolvendam emptionem, ut pretio restituto mulier reddatur. *l. 11. §. 5. D. de A. E.* Error in materia non vitiat stipulationem neque pignus. *§. fin. l. 22. D. de V. O.*

XIII. *Ad l. 4.]* Si convenerit, ne liceat pignus distrahere, si præcesserit denuntiatio trina, et debitor cessaverit, non obstante conventionem distractio est licita. *h. l.* fortè, quia talis conventio adversatur substantialibus pignoris, cujus finis est, ut cessante debitore remedio pignoris constituti creditor suum consequatur: Denuntiatio etiam necessaria videtur, quando simpliciter citra conventionem de distrahendo pignus traditum est, alioqui creditor furti obligatur. *73. D. de Furt.* Quomodo autem si sit conventum, ut liceat pignus distrahere, distractio procedat, dixi supra ad *l. 13. D. Quod met. caus.*

XIV. *Ad l. 9. §. 3.]* Ut nascatur actio pignoratitia, omnis pecunia exsoluta esse debet, aut

aut eo nomine satisfactum creditori. *h. §.* quod tamen intelligendum est de exercitio actionis pignoratitiæ, ceu effectu actionis natæ, ut citra ullum metum exceptionis efficaciter intentari possit, nam pignoris contractus sola traditione perfectus actionem parere debet, licet non statim in actum deducatur, ad exemplum actionis ex empto. *l. 13. §. 8. D. de A. E.* An igitur juri pignoris luendi spatium 30. vel 40. annorum præscribi potest? Affirmativa sententia propugnabitur, *arg. l. 3. C. de Præscript. 30. vel 40. ann.* Contrarium observat Praxis, ut licet colligere ex LL. R. Velaviæ, *tit. 25. §. 8.* Zutphanien- sium, Reform. Zutphan. *tit. 12. §. 3. Statut. Zutphan. tit. 14. §. ult.* Ruremundensium, *p. 3. t. 4. §. 2. art. 6.* Antwerpiensium, *tit. 6. §. 6.* & judicato Sabaudia cum simm. juxta illud vulgatum *een jaer loefs, hondert jaer loefs*: Pactum etiam de retro vendendo, quo cavetur, ut quodocunque venditor vel ipsius heredes pretium obtulerint, res vendita restituatur, ejusdem naturæ esse non sine fundamento docent quidam, nihil enim ea conventionem actum videri potest, quam ut esset perpetuum jus redimendi, atque perpetua actio, atqui perpetuas actiones longissimi temporis præscriptione excludi constat. ex *d. l. 3. & l. seq.* maxime cum ab initio actio ex vendito in personam venditori competat. *l. 2. C. de Pact. int. empt.* Verba autem illa *quodocunque, omni tempore, in infinitum, sine temporis præfinitione* recipiunt

int interpretationem à jure communi, ut re-
tingantur ad annos 30. nisi expressè contra-
tibus diversum placuerit. Atque hanc senten-
tam probavit Senatus Sabaudiaë: Contraria,
quod ne quidem huic pacto centum vel pluribus
annis præscribatur, recepta est in Camera Spi-
rensi, eamque approbavit Augustus Elector Sa-
voniaë.

XV. *Ad l. 16. §. 1.*] Quod emptionem ven-
tionem recipit, etiam recipit oppignoratio-
em. *l. 9. §. 1. D. de Pignor. excipitur res aliena,*
uæ, licet recte vendatur, l. 28. D. de Contrah.
empt. non tamen oppignoratur. tit. C. Si res
alien. pign. quia in pignore res ipsa afficitur, sed
in venditione persona venditoris duntaxat obli-
gatur, qui non cogitur accipientem facere domi-
nium. l. 25. §. 1. D. de Contrah. empt. Sed datur
decepto creditori actio pignoratitia contraria.
l. 9. §. 1. in pr. D. de Pignor. act. quæ actio non
statim supponit contractum fuisse validum, arg.
l. 62. §. 1. D. de Contrah. empt. Cæterum non
exigo dominium verum, sufficit dominium qua-
si, quale habet bonæ fidei possessor. l. 2. C. Vbi in
rem act. Cui interim bona fides præstat tantum,
quantum veritas. l. 136. D. de R. I. idem jus ei
penè tribuitur, quod domini prædiorum habent.
l. 25. §. 1. D. de Usur. l. 48. in pr. D. de A. R. D.
quare & ille rem bona fide possessam oppignora-
re non prohibetur. l. 18. D. de Pignor.

XVI. *Ad l. 22. in pr. & l. 24. §. 2. & l. pen.]*
Cre-

Creditor ob rem debitoris subreptam, quæ non fuit pignoris jure obligata, actionem furti non habet. *l. 49. D. de Furt.* sed si res pignori data sit subrepta, creditor furti actionem habet, non solum contra extraneum, sed & contra dominum. *l. 12. §. fin. l. 14. §. 5. 6. & 16. D. eod.* Sub hoc tamen discrimine, ut, si agatur contra extraneum, dupletur vel quadrupletur summa ipsius pignoris, sin contra debitorem, summa pecuniæ debitæ & usurarum ejus. *l. 87. D. d. t.* & hoc quod debitor eo nomine solvit, nullo modo recipit. *l. 79. D. eod. tit.* ratio est in *l. 46. D. de R. I.* quod autem consecutus est ab extraneo imputat debito. *h. l. 22. l. 15. in pr. D. de Furt.* Ita, si creditor vendiderit pignus pluris quam debebatur, superfluum pretii cum usuris restituere cogitur judicio pignoratitio, nec audietur, si velit emptorem delegare. *h. l. pen.* sed debitor expectare debet, usque dum pretium creditor exegerit ab emptore, vel ei periculo venditoris adversus emptorem sint mandatæ actiones. *h. §. 2.*

XVII. *Ad l. 26.]* Testamento quoque pignus constituitur. *h. l.* sed hæc constitutio nihil aliud est, quam contestatio & ordinatio defuncti & quidem solius, non est contractus, nam testamentum celebratur uno contextu. *§. 3. Inst. de Testam. ord.* h. e. non debent actus alieni testamento intermisceri. *l. 21. §. fin. D. Qui testam. fac. l. 28. C. de Testam.* At verba, *contraxerunt, gesserunt*, non spectant ad jus testandi. *l. 20. D. de*

de V. S. Et contractus non unius, sed duorum
 luriumve voluntate perficiuntur. *l. 1. §. 3. D. de*
act. l. 31. D. de O. & A. Neque etiam nomen
 ontractus meretur pignus prætorium aut judi-
 ale, sed contractus dicitur pignus, quando ex
 onventionem contrahentium res traditur credi-
 ori, de quo agitur in *§. ult. D. de Pignor. act.*

XVIII. *Ad l. 39.*] Si debitor præfente cre-
 itore fundum illi obligatum vel pignori datum
 endiderit, non nocet hoc creditori, cum ideo
 affus fit hoc venire, quod sciebat, ubique sibi
 ignus durare. *l. 8. §. 15. D. Quib. mod. pign. solv.*
 ed si ex parte heres institutus universam vendi-
 erit hereditatem, præfentibus coheredibus, &
 on dissentientibus, præfentia non nocet, evi-
 tus rebus, nisi coheredes pretium quoque rece-
 erint, *l. 12. D. de Eviction.* Nocet quoque scien-
 ia & præfentia, si me volente & sciente fundum
 endideris, in quo usumfructum habebam, ut
 sumfructum petenti obftet doli exceptio. *l. 4.*
. 12. D. de Dol. mal. except. jung. l. 38. §. 1. D.
de Donat. int. vir. & ux. Si heres fundum mihi
 egatum vendiderit me præfente, non fundum
 ed pretium ejus duntaxat petere possum. *l. 92.*
D. de Legat. 1. Ita qui cautionem manu sua con-
 ripfit, qui non potest præfendere ignorantiam
 orum, quæ cautione continebantur, sibi præju-
 icat, atque consensus ei obligationem dat.
26. §. 1. D. de Pignor. Creditor quoque, qui
 enditione pignoris à debitore facta, tabulis
 emptio-

emptionis subscribit, consensisse & pignus remittisse intelligitur. *d. l. 8. §. 15. D. Quib. mod. pign. solv.* Add. *l. 3. C. Quod cum eo qui in al. pot. l. 2. C. de Reb. alien. non alien.* Sic qui instrumento alicujus subscripsit tanquam fidejussor, efficaciter ex fidejussione obstringitur. *l. 15. C. de Admin. tut.* Quomodo etiam decisum fuit, excidisse jure protopraxias seu prælationis notarium, qui dum conficeret instrumentum, suam in bonis debitoris hypothecam siluerat: Sed obsignatio testamenti non nocet ei qui testamentum obsignavit ut testis, quasi videatur comprobare ea, quæ testamento sunt comprehensa. *h. l. jung. l. 14. C. Si cert. pet. l. 34. §. 2. D. de Legat. 2. add. l. 6. C. de Fidejussor.* Atque hinc pronuntiatum fuit, filium, qui ut testis subscripserat instrumento venditionis factæ à matre, in petendo retractu sibi non præjudicasse.

XIX. *Ad l. 41.]* Si res planè aliena pignori sit data, quæ postea in bonis debitoris esse cœperit, ordinaria quidem actio super pignore non competit, sed tamen æquitas facit, ut utilis persecutio exemplo actionis pignoratitiæ detur. *h. l. l. 5. C. Si res alien. pign.* utique si ignoranti creditori res aliena sit pignori obligata; quod si autem creditor non ignoraverit esse rem alienam, difficilius creditori utilis actio dabitur. *l. 1. D. de Pignor.* præcipue si agatur contra extraneum possessorem. Quamvis & hîc sufficiat, ut, qui agit actione Serviana, probet, rem fuisse in bonis

EXERCITAT. XII. 305

onis debitoris eo tempore quo convenit de pignore. *l. 15. §. 1. D. eod.* seu bona fide possessam. *3. D. d. t.* quomodo res dicitur pertinere ad debitorem in *l. 23. D. de Probat.* Sin contra debitorem, qui de pignore excipiat, agatur, exceptio replicatione doli elidetur. *arg. l. 21. §. 1. D. de ignor.* debitor allegans propriam turpitudinem non est audiendus. *arg. l. 5. C. de Condict. ob turp. ius.* idem est de eo qui à debitore domino effecto causam habet, ne sit melioris conditionis, quam auctor, à quo jus in eum transiit, contra *175. §. 1. l. 177. in pr. D. de R. I.* An pignus confirmetur, si dominus, cujus res pignori fuit obligata, succedat, dicam ad *l. 22. infr. de Pignor.*

DE EXERCIT. ACT.

XX. *Ad l. 1. §. 20.]* Qui in navem emendam, vel extruendam, vel instruendam pecuniam credidit, habet privilegium. *l. 26. & 34. l. de Reb. auctor. jud. poss.* quod exaudiendum est et privilegio praelationis, non tacitæ hypothecæ, etiamsi vel maxime navium exercitio ad summam Reipublicæ pertineat. *h. §.* sed qui credit in restitutionem ædificii, quod corruerat, habet hypothecam tacitam. *l. 1. D. In quib. caus. ign. tac. contr.* quod tamen SCtum non est porgendum ad eum, qui credidit in ædificationem novæ domus. Hoc laudavit Senatus Frisix. Qui crediderunt in restituendam vel reficiendam navim,

V

vim,

vim, in extruendam novam domum, aut quorum pecuniâ prædium est comparatum, gaudent privilegio prælationis, quando res illas speciali pignoris nexu obligatas habent. *l. 5. §. 17. D. de Tributor. act. l. 17. C. de Pignor. l. 7. C. Qui pot. in pign. qualis conventio supponitur in Nov. 97. C. 3. in pr.*

DE L. RHOD. DE JACT.

XXI. *Ad l. 2. in pr.*] Qui servandarum mercium suarum causa alienas merces in mare projecit, nullâ tenetur actione. *l. 14. in pr. D. de Præscript. verb. ex eo quod projecit, sed, quia merces ejus salvæ sunt, rectè agitur, ut detrimentum pro rata portione communicetur. h. l. ubi æquissimum esse dicit JC. commune detrimentum fieri eorum, qui propter amissas res aliorum consecuti sunt, ut merces suas salvas haberent. Quâ occasione disputari solet, an ædes, quæ pro salute totius viciniae sunt dirutæ, communibus impensis sint reficiendæ? Propter eandem æquitatis rationem asserunt plerique non ordinariâ aliqua actione, sed implorato officio judicis petendam esse restitutionem, & collationem, super qua cognoscere debeat magistratus; quare censuit Senatus Frisæ, si ædificium alicujus ad vim hostilem arcendam publica autoritate sit combustum, damnum hoc ex publico esse reficiendum. Ego remedium illud in jure non reperio: Qui arcendi incendii causa vicinas ædes inter-*

intercidit, quia iusto metu ductus id fecit, ne ignis ad se perveniret, non tenetur actione L. Aquilæ, siue incendium ad ædes suas pervenerit, ve non. l. 49. §. 1. D. Ad L. Aquil. Sed pervenire potuerit, verba enim non semper actum, sed & potestatem significant, arg. l. 21. D. de Statu lib. 5. C. Ad exhib. quomodo explicanda est l. 7. §. 4. D. Quod vi aut clam. Neque etiam tenetur iudicio extraordinario de Incend. ruin. & c. qui defendendi sui causa vicini ædificium orto incendio dissipavit. l. 3. §. 7. D. de Incend. ruin. neque denique ex sententia hujus edicti, ubi quoque hæc differentiæ ratio allegari solet, quod merces, quæ jactantur, non sunt in propinquiore periculo, quam quæ in navi retinentur, sed domus incendio proxima utique magis periclitatur quam cæra.

XXII. Ad l. 8.] Qui levandæ navis gratia res aliquas projiciunt, non habent hanc mentem, ut eas pro derelictis habeant. h. l. adeoque merces ejectæ non cedunt occupantibus, sed, qui eas aucrandi animo detinet, furti tenetur. l. 7. D. Pro derelict. l. 58. D. de A. R. D. l. 21. §. 1. D. de A. P. Auth. navigia. C. de Furt. §. fin. Inst. de R. D. & l. R. D. utique quando naufragio navis expulsa sit, v. g. ad litus, ut naufragus spem habeat recipiendarum mercium. l. 1. C. de Naufrag. lib. 11. Ibi autem res ita comparata est, ut naufragus spem omnem decollarit, plerumque derelinquentis animo merces jactasse intelligitur, & qui

eas invenit, sibi acquirit, nec furti tenetur. *l. 43. §. pen. D. de Furt.* ubi particula *cum* non denotat causam, sed tempus, vel si projiciantur, quæ humorem non ferunt, cujusmodi sunt libri & res similes. Ex constitutione Fredirici navigia & navigantium bona illis integra reservantur, ad quos spectabant, antequam navigia hujusmodi periculum incurrissent. *Auth. navigia. C. de Furt.* quæ constitutio confirmata est à Carolo V. in *Constit. crimin. cap. 218. in princ.* Ex *Constit. Ludovici XII. & Henrici III.* intra spatium bimestre merces inventas recipit dominus, quo tempore transacto pars tertia mercium extractarum cedit urinatoribus, tertia Almyralio, & tertia fisco. In Belgio servantur bona inventa mercatoribus & dominis, si intra annum & diem, solutis expensis servationis, ea vindicarint. In Gallia, Anglia, Italia, Hispania, Sicilia aliisque multis regionibus bona naufragorum fisco applicantur.

DE INSTIT. ACT.

XXIII. *Ad l. ult.]* Ad exemplum magistri navis *l. 1. §. 17. D. de Exercit. act.* institor quoque ex contractu, quem tempore præpositionis iniit, conveniri potest, *arg. l. 7. §. 11. D. de SC. Maced.* Sed ex simplici confessione & cautione, quam fecit institor nominatim & in specie nomine præponentis, jure obligatus non est. *h. l.* An licet institori merces, quæ ei nec expresse nec tacite

E X E R C I T A T. XII. 309

ite sunt obligatæ, jure pignoris retinere, si à domino quid debeatur? Non videtur, propter regulam, *l. 25. §. 1. D. Solut. matr.* invitis nobis res nostras alius retinere non debet: Verum licet creditori pignus retinere non modò ob pecuniam hypothecariam, sed etiam ob chirographariam, & si post solutam pecuniam hypothecariam actione pignoratitia directâ conveniatur, exceptione doli se adversus debitorem tuebitur. *un. Et ob chirograph. pec. pign.* Aliud est si in portem duntaxat, vel in usuras obstrictum sit pignus, quo casu soluto eo, propter quod obligatum est, locum habet pignoratitia *l. 11. §. 3. D. de pignor. act.*

D E T R I B U T. A C T.

XXIV. *Ad l. 1. §. 1. l. 5. §. 4. l. 7. §. 2. & 8.]* Actio tributoria ad omnes negotiationes pertinet. *h. §. 1.* modò fiant de mercibus pecuniariis, ad alias causas non porrigitur. *h. §. 4.* hæc autem actio non est de dolo in contractu admisso, sed rei persecutionem continet, neque ejusdem distributionis nomine datur actio doli in rem. *h. l. 8.* Verum si inique merces distribuuntur, hic dolus coercetur actione tributoria. *h. l. 7. §. 2.* Quod si servus in separatis mercibus negotietur, & in una aliquis contrahat, in hac alius, non simul venient creditores ratione cuiusque mercis conjunctim, sed separatim, ut quis ratione unius vocetur in tributum, alius ratione

tione alterius. Idem est, si servus in diversis locis eandem exerceat negotiationem, ut ita contrahentes in unâ statione vel negotiatione in rebus ibi existentibus aliis creditoribus præferantur. *h. l. 5. §. 15. & 16.* quod ad liberas personas, & hodiernos mercatores porrexerunt Antwerpienses. *Stat. Antwerp. tit. 52. §. 4.* Contrarium servatur in Gallia, ubi promiscuè creditores partiuntur omnia, ubicunque reperiantur mobilia debitoris, qui minus solvendo est, tributione factâ pro ratione ejus, quod cuique debetur.

DE SCTO MACED.

XXV. *Ad l. 1. & 4.*] Filiusfamilias ex omnibus causis tanquam paterfamilias obligatur naturaliter & civiliter. *l. 39. D. de O. & A.* etiam ex mutuo, quia actio contra eum instituitur, sed quæ opposita exceptione SCTi Macedoniani inanis & sine effectu reddatur, ad exemplum mulieris ex intercessione obligatæ. *l. 8. §. 9. & 12. D. Ad SC. Vellej.* Atque hoc sensu filiofam. dicitur credi non licere in *h. l. 4.* deneganda est contra eum actio, petitio. *h. l. 1. §. 7. Inst. Quod cum eo qui in alien. pot.* Senatus Dolanus dispositionem SCTi Macedoniani ad omnem ferè contractum extendit. LL. Academia Lovaniensis juris executionem suspendunt, omnibusque denegant & singulis, qui Studiofo minori xxv. annis quicquam vendiderint, vel quid mutuo dederint aut crediderint, vel quemcunque obligationis tractatum

atum inierint. LL. Academiae Franekeranae, quis Studio ultra tres florenos crediderit, usâ cognitâ actionem non habet.

XXVI. *Ad l. 7. §. pen. & ult. l. 9. §. 1.]* Si mala fide sint consumpti nummi, quos filiusfamilias creditori solvit, condictio patri ex omni eventu competit, *h. l. 9. §. 1. fin.* à creditore nummi sint consumpti bona fide, cessat condictio, *l. 14. D. de R. C.* Sed si ipse filiusfamilias paterfamilias pecuniam mutuam contra Macedonianum exceptam integram persolverit, non repetit. *§. pen. l. 40. D. de Condict. indeb.* Quid si paterfamilias factus partem debiti solverit? Cessabit Condictum, *h. l. 7. §. ult.* quod tamen intelligi volo de parte, quam solvit, non etiam ut ei in residuum convento exceptio SCti Macedoniani non concedatur, *arg. h. l. 9. in pr.* ubi usque ad pignoris quantitatem tantum exceptio denegatur, cum tamen pignus magis quam obligatio principalis individuum causam habeat, *arg. l. 3. C. de N. G.*

XXVII. *Ad l. 11.]* Exceptio SCti Macedoniani in eo comparatur exceptioni SCti Vellejani, quod contra naturam aliarum exceptionum peremptoriarum, *l. pen. C. Sentent. resc. non off.* utraque post sententiam opponi possit. *h. l.* sed in eo est dispar ratio, quod filiusfamilias exceptioni SCti Macedoniani introductæ in utilitatem patris & odium sceneratorum renuntiare nequeat, *arg. d. l. 40. D. de Condict. indeb. d. §. 7. Inst. Quod cum eo.* ut nec renuntiatio jurata noceat.

arg. l. 5. C. de LL. Contra, mulier de beneficio suo certiorata tam extra iudicium quam in iudicio renuntiet. l. ult. §. pen. D. Ad SC. Vellej. unde vocatur passim auxilium, beneficium. l. 5. 6. 7. 9. 11. & 15. C. eod. quod non obtruditur mulieri invitæ. l. 69. D. de R. I. l. pen. C. de Pact. Hanc sententiam sequuntur mores hodierni. Non est eadem facilitas mulieris, in renuntiatione, quæ est in obligatione, quia renuntiatio sapit donationem. l. 12. D. de Novat. mulier autem donat raro. l. 25. C. de Donat. ant. nupt. unde & Senatus succurrit obligatæ mulieri, non donanti. l. 4. D. Ad SC. Vellei. Fœmina etiam non adjuvatur SCto Vellejano, si intercessionem ex eadem causa ultrò iteraverit post biennium, postquam primam cautionem emiserat. l. 22. C. eod. magna vis est geminationis, & longè major, quam simplicis actus. vid. l. ult. C. de Plus petit. Cæterum ex intercessione mulier non aliter ipso jure obligatur, quam si instrumento publicè confecto & à tribus testibus subsignato intercesserit, ipso jure nulla est intercessio si sine scriptura vel privato instrumento tantum vel publico, quod non habeat subscriptionem trium testium, pro alio se obligaverit. l. 23. §. 2. C. Ad SC. Vell. Eadem est ratio si uxor intervenerit pro marito. Nov. 134. c. 8. Auth. si qua mulier. C. d. t. Mores hodierni hoc non observant, nam ex contractu mariti etiam illa mulier tenetur, quæ non intercessit.

XXVIII. Ad

XXVIII. *Ad l. 17.*] Patri, mortua in matrimonio puella, repetitio dotis profectitiæ datur *h. l.* Solatii loco, ne & filiæ amissæ & pecuniæ damnum sentiat. *l. 6. in pr. D. de I. D.* Reverti solet *h. l.* ad puellam orbam, quæ liberis caret, sed præterquam quod vocabulum puellæ non ita semper sumatur, juxta illud, *Parce precor avidis sic & Lucina puellis*, generalitas prædictæ actionis & textus simplex *l. 4. C. Sol. matr.* non patiuntur hanc restrictionem, nec verisimile, ut ibique uxores mortuas esse sine liberis: Concludo igitur, dotem profectitiam etiam ad patrem redire, neque penes maritum remanere, nec liberi supersint, nisi aliter conventum fuerit. *l. 12. & l. 26. in pr. D. de Pact. dotal.* quale factum supponimus intervenisse in *l. ult. §. 1. D. de legat. nom.* Liberi quidem dicuntur onera matrimonii. *l. 56. §. 2. D. de I. D.* sed soluto matrimonio locutio hæc est impropria. Atque hæc sententia servatur in Praxi Saxonica. Contra hoc judicavit suprema Frisiorum Curia. Obiter, *d. l. 4.* facit mentionem filiæfam. fortè quia imp. fuit consultus de tali facti specie, sed nihil obstat, quo minus idem statuatur de filia emancipata, cui dos à patre data etiam profectitia vocatur. *l. 5. §. 11. D. de I. D. add. l. 71. D. de Evict. 10. & 59. D. Solut. matrim. l. 5. D. de Divort.*

EXERCITATIO XIII.

RESPONDENTE

SIMONE RAM.

DE PECUL.

I. **A**d l. 7. §. 4.] Quod ad quantitatem & valorem publica auctoritate inditum pecunia est res incorporalis. l. 1. D. de Contrah. empt. l. 94. §. 1. D. de Solut. l. 34. §. 3. D. de Legat. 1. sed si in se & sua materia consideretur, pecunia est res corporalis, mobilis. §. 1. Inst. de Reb. corpor. unde legato bonorum mobilium pecunia quoque numerata continetur, nisi nummi sint repositi, ut mutui darentur. l. 79. §. 1. D. de Legat. 3. vel prædiorum comparationi sint destinati, arg. l. 3. §. 6. D. de Contrar. tut. & ut. act. Nomina & actiones tertiam speciem constituunt, neque ad res mobiles aut immobiles referuntur. h. §. 4. l. 15. §. 2. & 8. D. de Re jud. l. 2. C. de Quadr. præscript. Non igitur, si quis legaverit bona mobilia & immobilia, nomina obligasse censeatur, ita judicavit Senatus Frisiæ de annuis redditibus. Circa annuos redditus, nomina & actiones moribus hujus seculi obtinuit, ut, si dirigantur ad mobilia, pro mobilibus habeantur, sin ad immobilia, jure immobilium censeantur.

DE

DE IN REM VERS.

II. *Ad l. 3. §. 7. 8. & ult. l. 5. §. 2. l. 10. §. 6. l. 17. in pr.]* In rem patris vel domini versum esse intelligitur, quando quid versum est necessarium. §. 4. *Inst.* Quod cum eo, vel etiam utiliter. *l. 5. §. 2.* Verum autem sic accipimus, ut dum versum *h. l. 10. §. 6.* Si tamen res versa forte in domino perierit, nihilominus actio de in rem verso locum habebit; durat enim versum factum, quod durat in extremam usque fortunam. *l. 3. §. 7. & seqq. & l. 17.*

AD SCtum VELLEIANUM.

III. *Ad l. 8. §. 8. & 12. l. 14. l. 16. §. 1. & l. ult.]* Vellejano SCto comprehensum est, ne pro ullo mulieris intercederent. *l. 1. §. 1. D. h. t.* neve eo nomine ab his petitio, neve in eas actio detur. *l. 2. §. 1. eod.* quod de effectu actionis intelligendum est, mulier enim ex intercessione & naturaliter & civiliter obligatur, sed obligatio redditur inanis. *l. 8. §. 9. sine effectu. ead. l. §. 12.* actio quidem nascitur, sed exceptione SCti infirmatur. *l. 23. D. h. t.* nihil interest actionem quis non habeat, an eam habeat, quæ exceptione perimi possit. *l. 112. D. de R. I.* Mulier autem intercedit, vel si ab initio pro alio se ream constituat. *l. 8. §. 14.* vel si fidejubendo, mandando, bona sua oppignorando pro alio interveniat. *d. l. 8. l. 3. h. t.* vel si per novationem alterius obligationem in se transferat. *h. §. 8.* Translata per novationem

tionem vel expromissionem actione, in muliere vetus actio datur creditori, non ipso jure, quia obligatio semel in perpetuum sublata ipso jure non restituitur. *l. 98. §. fin. D. de Solut.* sed prætoris beneficio creditori actio vetus contra debitorem restituitur, unde hæc actio restitutoria, rescissoria, actio utilis dicitur. *bb. ll.* An igitur actio hæc circumscribitur quadriennio, uti in *l. ult. C. de Tempor. in int. rest.* ? Non existimo, actio enim vetus restituitur, ergo talis, qualis ante fuit, atque ita loco minoris 25. annis circumscripti per omnia non est habenda mulier. *b. l. ult. in pr.* Actio restitutoria competit statim atque mulier intercessit. *l. 24. §. fin. D. h. t. si velit creditor. l. 13. §. fin. D. eod.*

IV. *Ad l. 8. §. 2. l. 11. 12. & 17. in pr.]* Si quis donationis causa vendat minoris, valet venditio inter extraneos, inter conjuges vero talis venditio, tanquam facta in fraudem legis, nullius momenti est, *l. 38. D. de Contrah. empt.* Si igitur vir uxori donationis causa rem viliori pretio addixerit, atque eam ignaram juris civilis in id pretium creditori suo delegaverit, mulier à creditore conventa tuetur se exceptione SCti Vellejani. *b. l. 17. in pr.* quæ mulieri non conceditur, si mulier sciverit se non teneri, & forte finxerit, se teneri ex alia causa, creditor autem, cui illa delegatur quasi debitor, ignoraverit. *b. §. 2. add. l. 1. C. Ad SC. Vell.* quemadmodum cessat SC. Vellejanum, cum mulier creditorem decepit, infirmitas

enim foeminarum non calliditas auxilium
 paruit. *l. 2. §. 3. D. h. t. πῶς ἀπαλωμέναις γυ-
 ναιῖ βοηθεῖ τὸ δόγμα, & τῆς πανέργης.* Ita si
 mulier ab initio tanquam in usus suos pecuniam
 acceperit, alii creditura, non juvatur exceptione
 SCti, utique si creditor ignoraverit eam inter-
 cedere *h. l. 11.* At si sciat creditor, eam inter-
 cedere, SCtum locum habet. *h. l. 12.* Quæ ta-
 men sua sponte pecuniam mutuam sumit in usum
 viri, intercedere non videtur, adeoque SCtum
 non nocebit creditori etiam scienti. *l. 13. C. eod.*

V. *Ad ejusd. l. 17. §. 1.]* Intercessionem fa-
 cti pignoris datio, non etiam redditio. *l. 8. in pr.*
Ad SC. Vell. l. 11. C. eod. quæ enim consentit
 obligationi pignoris sibi dati, jus pignoris remi-
 tte videtur. *l. 9. §. fin. & l. 12. D. Quib. mod.*
non solv. Interdum tamen mulier consentiendo
 pignoris sui obligationi intercedere intelligitur,
 uti si propter dotem & pecuniam creditam
 mulier acceperit pignus, & creditor mariti cura-
 vit, ei pecuniam dotis solvi, ut voluntate mu-
 liris ipse idem pignus à marito acciperet, si cre-
 ditor sciat, etiam aliam pecuniam mulieri debe-
 re. Si ignoret, exceptio vel replicatio SCti mu-
 liri non est profutura. *h. §. 1.*

VI. *Ad l. 17. §. fin. & l. 18.]* Si mulier & Ti-
 tus sint socii, & in aliquam emptionem pecu-
 niam mutuam acceperint, pro parte masculi in-
 tercessisse videtur, dum se obligavit in solidum,
 adeoque creditor totum petens exceptione pro
 parte

parte submovetur. *h. §. fin.* Idem est si Titius & mulier pro alio fidejusserint, sed in rem communem. *h. l. 18.* nam ubi Titius & mulier non sunt socii & pro alio fidejusserunt, subductâ muliere in solidum dabitur actio adversus Titium, neque huic succurritur beneficio divisionis. *l. 48. in pr. D. de Fidejuss.* Hoc laudavit Senatus Frisiæ.

DE COMPENSAT.

VII. *Ad l. 4. 10. in pr. & 21.]* In stricti juris judiciis compensatio locum non obtinuit, sed mutuâ petitione & reconventionem opus erat, verum ex rescripto D. Marci oppositâ doli mali exceptione compensatio inducebatur; post D. Marcum etiam in stricti juris judiciis frequentari cœpit oppositâ doli mali exceptione. *§. 30. Inst. de Action.* Hodiè in quibuscunque judiciis compensatio minuit actiones ipso jure, neque amplius necessaria est exceptio doli mali. *l. ult. C. h. t.* quod tamen etiam ante Justin. obtinuisse constat ex *hh. ll.* Verum compensatio effectum sumit ex eo tempore, ex quo ex utraque parte debetur, uti quod ad concurrentes quantitates pro soluto habeatur, atque usurarum cursus sistatur. *l. 4. C. eod.* Sed, quia judex divinare nequit utrum debeat, utique necesse est, compensationem opponi. *l. 7. 8. & 10. C. d. t.* & si objecta fuerit, operatur ipso jure. *d. l. 4.* Hoc sequuntur mores hodierni, licet alicubi compensatio non aliter admittatur, quam si ex rescripto Principis oppo-

proposita sit, veluti in Francia, & Brabantia, ex-
cepta consuetudine Antwerpiensium, *tit. 64. §. 8.*
ubi & ipso jure exerit vires suas compensatio.
Nec autem compensationis allegatio quacun-
que judicii parte etiam post conclusionem in cau-
sa opponitur, modò tamen ante executionem
judicati fiat. *l. 2. C. h. t.* atque ita distinguitur à
conventionione, de qua supr. *ad l. 22. D. de
lic.*

VIII. *Ad l. 6. 7. 8. 14. 16. §. 1.]* Compensa-
tio ἀντίλογος, συψησιμὸς, ἀντίληψις, est de-
biti & crediti inter se contributio. *l. 1. D. de
compensat.* ubi tamen debitum & creditum etiam
suum comprehendere possunt, nam & in actio-
nis in rem, compensatio locum obtinet. *d. l.*
C. eod. Sed 1º, ut compensatio procedat,
requiritur, ut debitum sit pecuniarium. *l. 18. in
pnc. D. de Pignor. act. l. 26. §. 4. D. de Condict.
l. 5. D. de Impens. in res dotal. fact. l. 1. C.
Expil. hered. d. l. 4. C. h. t.* quod tamen adeò
libè patet, ut & res aliæ fungibiles, quæ ponde-
re, numero, mensura consistunt, comprehendan-
tur. *l. 5. 8. & 11. C. eod.* licet ex dispari causa oria-
tur. *Paul. 2. Rec. sent. tit. 5. §. ult.* Imò qui de-
bet nummos aureos, si objiciat compensatio-
nem ejus, quod in argentea moneta debetur, au-
gendus est, *arg. l. 99. D. de Solut.* Diversum
paciuit Senatui Sabaudia. Corpus autem cum
corpore vel corpus cum quantitate compensa-
tionem non admittit; Compensatio enim fungi-
tur

tur vice solutionis. *l. 4. D. Qui pot. in pign. atqui aliud pro alio solvi nequit. l. 2. §. 1. D. de R. C.* Cum igitur certum corpus nummorum designatur, veluti centum quæ in area habeo, compensationi propriè acceptæ locus non est, *arg. l. 34. §. 4. & l. 51. D. de Legat. 1.* Quomodo in omnibus actionibus nulla differentia in rem vel personalibus observanda fiunt compensationes, sed positis terminis habilibus, quando res dolo aut culpâ possessoris interiit, aut deterior facta fuit, ut in ejus locum æstimatio succedere debeat, quomodo explicari solet. *d. l. ult. & l. 6. C. h. t.*

2° Non perimatur debitum exceptione. *h. l. 14.* quod ad debitum naturale trahendum non est, nam hoc non parit actionem, quæ per exceptionem sit perimenda. *l. 95. §. 4. D. de Solut. junct. l. 7. §. 4. D. de Pact.* Quod autem natura debetur, in compensationem venire dicit JC. in *h. l. 6.*

3° Debitum sit purum, quod debetur in diem, vel sub conditione, non compensabitur, antequam dies venit, vel conditio extitit. *h. l. 7.* nisi sit dies solutionis, qui condemnatis humanitatis gratia indulgetur. *h. l. 16. §. 1.* spatium hoc est quadrimestre, de quo *Exerc. præced. aff. 8.*

4° Debitum sit liquidum. *d. l. ult. §. 1. C. de Compensat.* seu aperto jure nitatur. *§. 30. Inst. de Action.* Consentiant mores hodierni: Si debitum sit controversum, id exigatur nova instantia, nisi debitum tale intra breve tempus liquidari possit, veluti si per modum exceptionis deducatur in compensatio-

rem, quo nomine cum auctore lis est conte-
h. l. 8. Specialiter qui fisco compensatio-
 nem opponit, intra duos menses debitum sibi do-
 bere debet. *l. 46. §. 4. D. de Iur. fisc.* Denique sit
 debitum ei, qui compensationem objicit; ejus,
 qui non debetur ei, qui convenitur, sed alii,
 compensatio fieri non potest, verba sunt *l. 9. C.*
add. l. 16. in pr. l. 18. §. 1. D. eod. unde id
 quod pupillo debetur, si tutor petat, non cogitur
 per compensationem ejus pecuniæ, quam ipse
 tutor suo nomine adversario debet. *l. pen. D. h. t.*
 licet nec ex contrario tutori agenti suo nomine
 habeat compensatio debiti pupillaris, *arg. d. l. 9.*
 sed de jussori liberum est compensare, quod sibi
 debetur ab auctore. *l. 5. D. eod.* Imò & ipse con-
 ventus à creditore compensare potest eam quan-
 titatem, quam creditor reo principali debet, non
 enim tenetur fidejussor in majorem quantita-
 tem, quam reus condemnari potest. *l. 4. D. d. t.*
jun. §. 5. Inst. de Fidejussor.

X. *Ad l. 10. §. 1.*] Interest nostra potius
 non solvere, quam solutum repetere. *l. 3. D. h. t.*
 & nulla est repetitio ab eo qui suum recepit.
l. 2. D. de Condict. indeb. unde, qui compensare
 potens solvit, condictio indebiti non habet,
 sed quod solventi debetur, propria actione exi-
 gitur *arg. l. 8. D. Rer. amot. junct. l. 6. C. de Com-
 pensat.* Interdum tamen, si qui compensare po-
 tuit solverit, condictio indebiti conceditur, uti-
 que quando interest solventis, quo referri solet

b. §. 1. l. 5. §. 2. in fin. D. de Impens. in res dot.

X. Ad ejusd. l. §. 2.] Quoties ex maleficio oritur actio, si de ea pecuniariè agitur, compensatio locum habet. h. §. 2. quò spectat regula, paria delicta mutua pensatione tolluntur. l. 39. D. Sol. matr. add. l. ult. §. 3. D. de Eo per quem fact. er. quatenus, quando super injuriis illatis uterque experitur, ab utroque injuria illata à judice prævía æstimatione taxatur, juxta §. 7. Inst. de Injur. non autem ut liceat uti retorsione, de qua actum est supr. Exercit. 4. ass. 15. Neque tamen hæc compensatio irrogat infamiam auctori aut reo, nam ex causa injuriarum is demum infamis est, quem judex pronuntiavit, injuriam fecisse. l. 5. C. Ex quib. caus. inf. irr. h. e. qui suo nomine condemnatus est injuriarum. l. 7. D. de Publ. jud. §. pen. Inst. de Pæn. tem. litig. & per compensationem non tam agitur, quam petitio impeditur, arg. l. 21. D. h. t. licet interveniat factum judicis, sed quod retro trahatur, ut nec ab initio usque ad concurrentem quantitatem debitum fuisse intelligatur, ac ut, sicuti solutione, sic compensatione à sententia liberatæ sint partes, juxta l. 73. D. de Procurat.

XI. Ad l. 17. & 20.] Qui ideo condemnatus est, quod tempore ædilitatis arctiorem annonam præbuerit, seu annonam fraudaverit juxta l. 53. D. de Judic. quod in annonæ dispensatione pretium autoritate Senatus constitutum excesserit & auxerit, vel quod de eâ frumenti quantitate
sub.

subiuxerit, quam populo viritim præberi oportet compensationem habet, quia non est debitor pecuniæ frumentariæ, delegatæ frumento, vel annonæ comparandæ, sed est debitor annonæ pæm civilium, qui populo erogari solebant.

h. l. 7. Sed curator rei frumentariæ vel annonæ, qui pecuniam publicam ad annonam comparandam accipit, si ex curationis causa condemnatus, pecuniam jure compensationis retinere non placuit. *h. l. 20. l. 46. §. 5. D. de Iur. fisc.* quia necessaria omnibus rebus publicis pecunia moræ solutionis accipere non debet. *l. 2. §. 3. D. de Admin. rer. ad civit. pertin.* add. *l. 3. C. h. t.* ubi plures casus enumerantur, quibus debito fiscali compensatio opponi nequit.

III. *Ad l. 18. in pr.]* Si procurator agat nomine domini, non est ei obijcienda compensatio debiti proprii & sic vice versa, si conveniatur non compensat id quod sibi debetur, ejus enim quod non debetur ei, qui convenitur, sed alia compensatio fieri non potest, *d. l. 9. C. h. t.* quod quidem in procuratore rei alienæ indistincte recipitur; Procurator in rem suam datus post litem contestatam si vice mutua conveniatur, equitate compensationis utitur. *h. l.* ubi fit mentionis contestationis, de quo casu dubitabatur, quod iudex, de qua re cognovit, pronuntiare quoque cogendus est. *l. 74. D. de Iudic.* Verum eo non obstante etiam illud debitum in compensationem veniet, ut sit aliqua inter desides & vigi-

lantes differentia. *l. 2. C. de Annal. except.* ne diligentior quisque deterioris conditionis habeatur. *l. 8. D. de Compensat.* cum & non soleat deterior fieri conditio eorum, qui litem contestati sunt, sed plerumque melior. *l. 86. D. de R. I.* Cæterum nihil vetat, quò minus & procurator in rem suam datus ante litem contestatam utatur jure compensationis, cum & eo tempore actiones utiles exerceat nomine suo, easque si ante litem contestatam moriatur, ad heredes transmittat. *l. 1. C. de O. & A. l. 18. C. de Legat. l. 33. C. de Donat.* Exceptio item compensationis quæ opponi potuit cedenti, etiam obstabit cessionario, qui in locum cedentis successit. *l. 177. D. de R. I.* modò ex persona cedentis ille directam moveat actionem, aliud dicendum, si cessionarius utili actione suo nomine experiatur, maximè si hic causam onerosam habeat, *arg. l. 4. §. 31. D. de Dol. mal. except. l. 3. C. de Peric. & commod. rei vend.* Idem dicendum est de cessionario, cui ex causa necessaria mandata sunt actiones, *arg. l. 33. §. fin. D. de Procurat.* quod judicando probavit Senatus Frisiæ.

DEPOSITI.

XIII. *Ad l. 1. in pr.]* Depositum est, quod custodiendum alicui datum est, dictum ex eo, quod ponitur. *h. l. unde,* quia res immobiles nec poni, nec custodiri, ceu moveri, celari, auferri possunt, propriè loquendo depositum in res immobili-

mobiles non cadit, alterata tamen paululum ejus natura posset etiam depositum rei immobili dici, quemadmodum si convenerit, ut non eadem numinorum corpora deposita, sed tantundem redderetur, depositum vocatur, sed quod notissimos terminos depositi egreditur. *l. 24. D. Depos.* quomodo & commendare nihil aliud est quam deponere: *ead. l. 24. l. 186. D. de V. S.* nisi commendatio custodiæ intelligatur.

XIV. *Ad l. 1. §. 35. & l. 32.]* Depositarius tenetur de culpa levissima, quando ita convenit, vel se ultrò obtulit deposito. *h. §. 35.* ex natura contractus tenetur tantum de dolo, sub quo culpa lata comprehenditur. *l. 5. §. 2. D. Commod. l. 23. D. de R. I. §. pen. Inst. Quib. mod. re contr. obl.* Quando autem dicitur, quod depositarius non debeat salva fide minorem rebus depositis quam suis custodiendis diligentiam præstare in *h. l. 32.* vocabulum diligentiae ita explicandum est in hac hypothesi, ut, sive depositarius fuerit diligentissimus, sive negligentissimus culpam latam committat, si minorem curam rebus depositis, quam suis præstet, sed ea diligentia, quam quis adhibere solet rebus suis, in abstracto considerata opponi solet culpæ levi. *§. ult. Inst. de Societ. junct. l. 5. §. 2. D. Commod.* Imò depositarius, si rem depositam vendiderit, eamque postea in causam depositi redemerit, tenetur depositi, etiamsi sine dolo malo postea perierit. *h. l. 1. §. 16.* Apud Mechlinienses qui alienam rem in suam

X 3

custo-

custodiam suscipit, siue gratis id faciat, siue mercede interveniente, suo periculo suscipit, teneturque ad omne damnum, nisi per vim majorem aut casum aliquem, quem vitare non potuerit, res crepta fuerit. LL. Mechlin. tit. 18. art. 17.

X V. *Ad l. 7. §. 2. & l. 31. vers. si totius rei.*] Dolo facit depositarius qui suscepit, quod reposcenti rem non reddat. *l. 1. §. 22. D. h. t. dominus contra depositarium utitur rei vindicatione. l. 9. D. de R. V. in tantum, ut & deponenti præferatur, præcipue si deponens sit prædo, atque animo scelestissimo res ademerit. h. §. 1. Sed si deponens jus aliquod in re habeat, dominus postponitur, veluti si creditori res sit pignori obligata. l. 1. §. pen. D. Naut. caup. stabul. Depo- nens, qui dominium & possessionem retinuit. l. 17. §. 1. D. h. t. præfertur creditoribus etiam privilegariis. h. §. 2. si v. g. nummi depositi extant & vindicentur. l. 24. §. 2. D. de Reb. auct. jud. poss. ita censuit Senatus Sabaudia. Sed si res deposita amplius non extet, ut de æstimatione depositarius conveniri debeat actione depositi, post privilegia potior erit causa depositariorum. d. l. 24. §. 2. Depositum est optimæ fidei, & præterea hæc singularia habet, quod actio depositi sit famosa. l. 10. C. h. t. quod exceptio non numeratæ pecuniæ vel rei non traditæ non admittatur contra instrumentum vel chirographum, quo quis confessus est, se depositum ab aliquo accepisse. l. 14. §. 1. C. de Non numer. pecun. quod cre-*

creditor deponentis non possit cum effectu de-
positario denuntiare, donec ei satisfactum sit. *l. 11.*
§. 1. C. h. t. Neque hoc per *Nov. 88. c. 1.* mu-
tum est. Moribus hodiernis non redditur de-
positum, quando auctoritate judicis res deposi-
tarresto includitur, sed arrestum præstitâ cau-
tione idoneâ dissolvitur.

XVI. *Ad d. l. 17. §. 1.*] Distinguitur seque-
strum à depositario: sequestrer possidet naturali-
ter, & id agitur ea depositione, ut neutrius pos-
sioni id tempus ad usucapionem procedat. *h.*
1. h. e. ut tempora interim non computentur,
& controversiâ decisiâ priora cum posterioribus
conjungantur, quod tamen non est intelligen-
dum de tacita partium conventionem, nam *l. 39.*
de A. P. requirit ad eum effectum, ut omitten-
te possessionis causa res sit deposita apud seque-
strerem & ut hoc apertè fuerit approbatum, ad
differentiam ejus, apud quem custodiæ causa res
reponitur, ubi ad usucapionem ea possessio pro-
est victori. *d. l. 39.* Sed hoc sequestrum impro-
rium proximè ad naturam depositi in specie sic
acti accedit.

XVII. *Ad l. 26. §. fin.*] Instrumenta pri-
vata, seu *ιδιωτική* quæ transigendi, paciscendi,
generandi vel societatis coëundæ gratia, seu de
iis quibuscunque causis vel contractibus legiti-
me conficiuntur, si personalis actio exerceatur,
eandem vim in concursu creditorum obtinent,
quam instrumenta publica habent: sin actio rea-

lis moveatur, publica privatis præferuntur, nisi instrumentum privatum habeat subscriptionem trium testium probatæ atque integræ opinionis, quo casu in effectu inter utramque scripturam nulla est differentia. *l. 11. C. Qui pot. in pign.* quò ref. *l. 26. §. 1. l. 34. D. de Pignor.* Et hæc procedunt, quando debitor se scripsisse aut subscripsisse fatetur, arg. *l. 65. D. de Procurat.* si neget, convincendus est testibus tribus honestis & fide dignis. *Nov. 73. c. 1.* aut literarum comparatione. *l. 20. C. de Fid. instrum.* Quæ tamen comparatio literarum non probat solidè, *d. Nov. 73. in præfat. ibi, non enim ita quis scribit juvenis & robustus, ac senex & fortè tremens.* Ad scripturas privatas fidem facientes etiam referenda sunt, apocha & antapocha: Sed apochæ intra dies triginta post hujusmodi securitatis expositionem connumerandos potest opponi exceptio non numeratæ pecuniæ. *l. 14. §. 2. C. de Non num. pecun.* quo modo probat apocha, si pecunia sit soluta. *l. 19. §. 1. D. de Acceptil.* sed post excessum memoratorum dierum triginta non licet ei, qui securitatem exposuit, non esse sibi solutas pecunias vel alias res dicere. *d. l. 14. §. 2. in fin.* Instrumenta autem domestica, seu privatæ adnotationes per se non probant, nisi aliis adminiculis adjuventur. *l. 5. 6. & 7. C. de Probat.* Epistola contra scribentem fidem facit, an pro scribente probet, judex æstimabit. *h. §. fin. add. l. 6. C. de Edend.* Praxis observat in Germania, ut libri mer-

mercatorum, qui continent accepta & expensa, debita & credita, eandem vim obtineant, quam habent alia instrumenta privata. In Belgio non tantum libris mercatorum juramento aut morte confirmatis plenissima fides debetur in iis quæ mercaturam concernunt, sed & libris pistorum, sartorum, sutorum &c.

M A N D A T.

XVIII. *Ad l. 2. §. fin. l. 6. §. 5. & l. 32.]*
 Ex commendatione nemo obligatur mandati actione, quando literæ commendatitiæ sunt conscriptæ generaliter. *l. 12. §. 12. D. h. t.* nisi se specialiter commendator ad aliquid obstrinxerit. *l. ult. C. Quod cum eo, l. 7. C. h. t.* Sicea quæ commendandi causa in venditionibus dicuntur, si palam appareant, venditorem non obligant. *l. 43. D. de Contrah. empt.* & quæcunque is, & ad nudam emptæ rei laudem pertinentia, ut jactentur non ut præstentur, dicit sine ulla promissione aut asseveratione, sic habenda sunt, quasi nec dicta sint nec promissa. *l. 19. D. de Edil. edict.* Proxenetæ quoque, qui adfirmaverat idoneum esse eum, cui mutua pecunia debebatur, non tenetur, quamvis aliquid philanthrophii nomine acceperit. *l. 2. D. de Proxenet.* sed si magna & evidens calliditas intervenerit, de dolo, cæteris actionibus deficientibus, tenetur. *l. 7. §. fin. D. de Dol. mal.* atque ut loquitur Græcus Paraphrastes, ὅτι τῆς καὶ δόλον βελῆς ἀρμόζει ὁ καὶ δόλος. Ita

X 5

con-

consilii non fraudulenti nulla est obligatio, sed si dolus & calliditas intercessit, in subsidium actio de dolo competit, quando actiones aliæ non supersunt. *l. 47. D. de R. I. l. 8. & 37. D. de Dol. mal.* Imo si consilium non subsistat in nudis terminis monitionis & adhortationis simplicis, verum accedat vis quædam impellendi, & consilium detur aliàs non contracturo, oritur obligatio mandati; licet hoc mandati genus sit irregulare, ac inde non directæ, sed tantum actio contraria proficiscatur. *h. §. 5. h. l. 32.* Eodem modo in delictis si consulens subsistat in nudis terminis consilii, veluti si quis pauperi simpliciter suadeat, ut furto sibi pecuniam conquirat, talis furti non tenetur, quo ref. *§. 11. Inst. de Oblig. quæ ex del.* Sed qui persuadet & impellit, instruit consilio ad furtum faciendum, atque locum, ubi pecuniæ sunt repositæ, ostendit, veluti in *l. 50. §. 3. D. de Furt.* furti quidem interim non tenetur. *l. 36. in fin. pr. D. eod.* sed tunc demum cum factum secutum fuerit. *l. 53. in fin. D. de V. S.* Publicorum judiciorum eadem est ratio; quomodo condemnabitur cujus consilio adulterium factum est. *l. 12. & 14. D. Ad l. Iul. de adult.* cujus consilio innocens interemptus. *l. 1. & 3. §. 4. D. Ad l. Cornel. de sic. Add. l. 6. D. Ad l. Pomp. de parricid. l. 1. D. Ad l. Iul. pecul. l. 2. §. 1. D. Ad l. Iul. de annon. l. pen. §. ult. D. de Leg. Fab. de plagiar.* ut hîc quoque, qui suo consilio ad delinquendum induxit, & sine cujus consilio peccaturus

non fuisset, ordinariâ pœnâ sit plectendus,
*dd. ll. De l. 6. 7. 56. §. pen. egimus supr. ad
 l. 5. de Procurat.*

XIX. *Ad l. 8. §. fin. & l. 10. in pr.]* Procu-
 tor nihil amplius quam bonam fidem præstare
 debet. *h. l. 10. h. e. sufficit, eum id efficere, quod
 bonæ fidei convenit, quod bona fides dictat; quia
 tamen, qui negotium sponte gerendum suscipit,
 videtur diligentiam & industriam suam polliceri,
 templo depositarii, qui se ultro offert deposito,
 a eo dolum & omnem culpam excepto casu
 imprevisto, præstandam esse juris auctoritate
 manifestè declaratur. l. 13. C. Mandat. nec quic-
 quam in ejus administratione neglectum ac de-
 datum culpa vacuum est. l. 21. in fin. C. eod.*
 Non igitur officium hoc est damnosum manda-
 tario contra *l. 61. §. 5. D. de Furt.* qui non fuit
 his functus officio suo, *E. l. 203. D. de R. I.*
 que ita generaliter vocabulum culpæ sumitur
h. §. fin. Cæterum potest mandatum ex pacto
 turam suam excedere, possum enim mandare,
 mihi custodiam præstes. *l. 5. §. pen. D. de Præ-
 script. verb. nomine custodiæ etiam venit pericu-
 lum & casus fortuitus, conf. l. 17. §. pen. D. eod.*
2. in fin. D. de Peric. & commod. rei vend.

XX. *Ad l. 12. §. II.]* Ipso jure qui expensa-
 m nec finem nec modum habet non excidit ad-
 ministratione bonorum suorum, sed decreto ma-
 stratus curatore dato ei bonis interdicitur. *l. 1.
 10. D. de Curat. furios. l. 3. C. de In int. restit.*
 min.

min. 25. ann. Verba prætoris interdicentis erant hæc, *Quia tua bona paterna avitæque nequitia tua disperdis, liberosque tuos ad egestatem perducis, ob eam rem tibi ea re commercioque interdico.* Consentiunt LL. Municipales Zutphaniensium, tit. 29. §. 8. Antwerpiensium, tit. 43. §. 89. mores Hollandiæ, Frisiæ, & alibi passim. Interdum tamen adolescens luxuriosus citra interdictionem pro prodigo habetur, veluti si talis mandet, ut pro meretrice fidejubeatur, non obligatur mandati. *h. §.* licet fidejussio non sit plane inutilis, arg. eorum quæ dixi supr. *Exercit. II. aff. 21.* Ita non usucapit, qui à luxurioso & protinus scorto datur pecuniam, rem comparavit. *l. 8. D. Pro empt.* Etiam mulieri, quæ luxuriosè vivit, bonis interdici potest, verba sunt *l. 15. D. de Curator. furios. & al. extr. ord.* desumpta ex *lib. 3. Recept. sentent. Paul. c. 4. vers. mulieri.* De scortillorum effusione cohibenda legem statui non fuit necesse, quia propter innatum ei sexui pecuniæ studium, mulier donat rarò. *l. 33. §. 1. D. de Donat. int. vir. & uxor. l. 4. D. Ad SC. Vell. l. 16. C. de Donat. antenupt.* Quod si, qui fuit prodigus, sanos mores receperit, ipso jure desinit esse in potestate curatorum *d. l. 1. D. de Curat. furios.* quæ tamen verba, ipso jure, non omnino excludunt factum magistratus; vid. assert. 7. *h. exerc.*

XXI. *Ad ejusd. l. §. fin. l. 26. & l. 57.* Mandatum solvitur morte ejus qui id suscepit. *h. l. 57.* & morte mandatoris seu domini. *h. l. 26.* unde ei,

, cui jussi debitorem meum post mortem
eam solvere, non rectè solvitur; verum ei, qui
mandato meo post mortem meam stipulatus est,
rectè solvitur, quia talis est lex obligationis. *l. fin.*
de Solut. ut hoc casu non ex mandato, sed jure
stipulationis solvatur. *l. 106. D. eod.* nam & vivo
mandatore eoque invito solvi potuit, si pro-
missor diem solutionis antevenire voluerit. *l. 41.*
d. t. Præterea regula ista non procedit in man-
dato judiciali, quod, si cum procuratore lis sit
contestata, etiam post excessum ejus, qui agen-
dam litem mandaverat, durat. *l. 23. C. de Pro-*
curat. Obtinuit usu, ut mortuo domino heredes
intenter ad causam reassumendam, vulgò *om de*
verrhementen van't proces aen te nemen. Durat &
etiam mandatum post mortem domini, quod de-
bitum post mortem ejus executioni mandari po-
test, veluti si quis mandet post mortem suam
monumentum fieri. *h. §. fin. add. l. 18. §. 2. D. de*
donat. mort. caus. Mandatum etiam venditarum,
conatarum, in solutum datarum actionum non
cessat morte cedentis. *l. 1. C. de O. & A.* Non
cessat actio utilis quam habet cessionarius suo nomine.
l. ult. C. Quand. fisc. vel privat. l. ult. C. de Hered.
vend. nec exercitium actionis directæ, quando
cedens mortuus est relicto herede, in quem actio
directa ipso jure transiit. *l. 59. D. de R. I.* Quod
si cedens sine herede lite non contestata decesse-
rit, extinguatur actio directæ, *arg. d. l. 1. C. de O.*
& A. l. 5. in pr. D. Ut legat. nem. Lite autem
con-

contestata si mandator decesserit, actio directa contra debitorem manet salva, *arg. l. 23. C. de Procurat.*

XXII. *Ad l. 22. §. 5.]* Publicatis bonis quicquid postea acquiritur, non sequitur fiscum. *h. §. 5.* quæ verba minus commodè referuntur ad relegatos, quorum bona non nisi specialiter ex sententia publicantur. *l. 8. §. 3. D. de Bon. damnat. l. 14. §. 1. D. de Interd. & releg.* at habent hunc sensum, ut bona post quæ sita non statim fisco acquirantur, sed demum mortuo damnato, unde utitur Imp. in *l. 2. C. de Bon. proscript.* tempore futuro, *publicabuntur.* Jure novissimo cessat hæc disputatio, quia non amplius bona proscriptorum publicantur, sed descendantibus & ascendentibus (excepto crimine læsæ majestatis) usque ad tertium gradum relinquuntur. *Nov. 134. c. ult.* De collateralibus nihil dicit *Nov.* quare *Auth. Bona damnatorum. C. de Bon. proscript.* ex archetypo male descripta hætenus fidem non meretur. Hodie multis in locis revocatum est in usum jus vetus, uti in Burgundia, & in plerisque Franciæ provinciis, ubi qui confiscat corpus, simul confiscat bona. In Hollandia confiscationes bonorum sunt arbitrariæ. Alibi confiscationes bonorum locum non obtinent, præterquam in crimine hæreseos & læsæ majestatis; ita in multis Gelriæ partibus publicationi bonorum non est locus, sed hereditate puniti fruuntur proximi heredes.

XXIII. *Ad*

XXIII. *Ad l. 28.*] Sublatâ obligatione principali, tollitur & accessoria. *l. 38. §. 2. D. de Solut.* Non statim sublata obligatione accessoria perimitur & principalis. *l. 21. §. 2. D. de Fidejuss. l. 43. D. de Solut.* Ita mandator, qui pro debitore suo nomine solvit, non statim ipso jure liberavit debitorem, quare & ille etiam post factam solutionem impetrare potest, ut sibi cedantur actiones. *h. l.* quod enim quis suo non debitoris nomine solvit, debitorem non liberat. *l. 31. D. de Petit. hered.* quare præstare debet creditor actiones mandatori adversus debitorem, ut ei satisfiat. *l. 95. §. 10. D. de Solut.* licet debitor per exceptionem doli mali sit liberatus, si iterum experia-
tur creditor, qui contra bonam fidem bis exigere non debet. *l. 57. D. de R. I.* Eadem ratio est fidejussoris, qui pro debitore suo nomine stipulanti promittit, quo respectu quoque solvere intelligitur. *arg. l. 80. D. de Solut. junct. d. l. 31.* Sed fidejussor quoque nomine debitoris solvere potest. *l. 47. D. de Condict. indeb.* Fidejussor qui suo nomine solvit, liberat quidem debitorem, *pr. Inst. Quib. mod. toll. oblig.* beneficio exceptionis, ipso jure obligatus manet, *arg. h. l. 28.* quemadmodum & alibi dicuntur liberari, qui per exceptionem liberantur, salvâ manente ipso jure principali obligatione. *l. 18. 34. §. 2. l. 38. §. 1. l. 98. §. 6. D. de Solut.* Aliud est quoties duo æquè principaliter sunt obligati, uti unus ex tutoribus, qui solidum solvit, cum actio nulla supersit, actionem

nem sibi cedi desiderat frustra. *l. 76. D. de Solut.*

XXIV. *Ad l. 60. §. 1.*] Pro dote conservanda vel restituenda constante matrimonio pignus, quod datur ut res magis sit in tuto, exigere à marito licet. *l. 7. §. 6. D. de Donat. int. vir. & uxor.* non etiam fidejussorem, (qui debitoris locum obtinet. *l. 4. §. 1. D. de Fidejuss.*) ne uxor, quæ se vitamque suam marito committit, fidei ejus videatur diffidere. *l. 1. & 2. C. Ne fidejuss. dot. dent.* qua de causa in fidejussore dando est quædam contumelia. *l. 17. §. ult. D. de Testam. tut.* Sed fidejussor pro muliere vel alio dotem promittente datus obligatur. *h. §. 1. l. 55. D. de I. D.* Quid si pro dote conservanda vel restituenda maritus sponte fidejussorem offerat, an hic obstringitur? Nihil minus, *arg. d. l. 1. & 2. Mo-*ribus hodiernis in pactis antenuptialibus caveri potest ut detur fidejussor dotis.

EXERCITATIO XIV.

RESPONDENTE

PETRO à SANEN.

PRO SOCIO.

I. **A** *dl. l. 35. 59. 63. §. 8. l. 65. §. 9 & l. 70.*] Nulla societatis in æternum coitio est. *h. l. 70.* Sed in perpetuum societas coiri potest. i. e. dum

e. dum vivunt socii. *h. l. i.* morte unius solvitur societas, licet plures supersint, nisi in coëunda societate aliter convenerit. *h. §. 9.* non ut vi conventionis heres socii sit socius. *h. l. 35.* quod de societatibus privatis accipiendum est, in societate vectigalium ab initio pacisci possumus, ut post mortem alicujus maneat societas. *h. l. 59. h. §. 8.* Consentit judicatum Frisæ Senatus quod ad privatam conjugum communionem, sed in patria nostra Gelria, atque vicinis quibusdam provinciis, ut & in Gallia, solutâ animorum & corporum conjunctione etiamnum durat societas conjugalis, usque dum superstes inventarium seu descriptionem omnium bonorum legitime confecerit.

II. *Ad l. 3. §. i. l. 7. 8. & 9. l. 52. §. fin. l. 73. §. i. & l. 81.* Cum specialiter est contracta societas omnium bonorum, omnia omnino communicantur, quæ socii quaqua ratione acquisiverint. *h. l. 3. §. i.* Imò & in hanc societatem veniunt bona futura *l. 73. D. h. t.* quæ tamen non ipso jure, sed judicio societatis communicantur *l. 74. D. eod.* quæ autem jam coëuntium sunt, continuo communicantur, & licet specialiter traditio non interveniat, tacite tamen creditur intervenire. *l. i. §. i. cum l. seq. D. h. t.* Societati tamen omnium bonorum specialiter contractæ non imputantur bona feudalia, ne dominus alium quam voluerit acquirat vasallum. *c. un. circ. fin. de Fratr. de nov. benefic. investit.* Concord.

Y

Re-

Reform. Zutphan. *tit. 16. §. 3. LL. Transiful.*
p. 2. tit. 2. §. 2. Verum hoc non procedit in
 feudo hereditario, aut in iis locis, quibus feuda
 ad instar patrimoniorum redacta sine domini
 consensu alienantur: Cæterum licet ipsa feudo-
 rum nostratium corpora per reciprocam in pa-
 ctis antenuptialibus conventionem non com-
 municentur, utrinque tamen conjuges actione
 personali ad id quod interest, pacta conventa
 adimpleri, rectè conveniuntur. Societate autem
 simpliciter contracta ea tantum communican-
 tur, quæ ex quæstu veniunt. *h. l. 7. & seqq. duab.*
 Unde societati universorum bonorum specialiter
 contractæ, in quam & ea veniunt, quæ principa-
 liter causam societatis non concernunt. *h. l. 52.*
§. fin. l. 39. §. 3. D. Fam. ercisc. & ea utrinque
 imputantur, quæ in studia aut honorem alterius
 liberorum imputata sunt. *h. l. 73. §. 1.* Idem di-
 cendum est de dote, non obstante. *h. l. 81.* quæ
 vel restringenda ad casum, quo fuit societas sim-
 pliciter contracta, vel quo fuit dos promissa non
 data, & pater decessit, ut tum demum pactio de-
 sideretur. Moribus Slesvicensium, Brugensium,
 Lusitaniæ, totius fere Gelriæ & Transisulaniæ
 ad exemplum societatis universorum bonorum
 specialiter contractæ omnia omnino bona com-
 municantur, nisi aliud sit cautum pactis ante-
 nuptialibus. Idem servant Hollandi, quamvis hi
 & aliam adjecerint exceptionem, nisi bona ex
 testamento fideicommissio sint subjecta.

III. Ad

E X E R C I T A T. XIV. 339

III. *Ad l. 23. §. 1. l. 29. §. 1. l. 30. & l. 52. §. 4.*] Si non fuerint partes adjectæ societati, equas eas esse constat. *h. l. 29. §. 1. Inst. eod. modo* contributio sit æqualis, inæqualitas contributionis facit inæquales partes, & hoc tacitè actum esse intelligitur, uti ad proportionem summæ collatæ & lucri ratio habeatur. *l. 6. & 83. fin. D. d. t.* In collatione æquali partes inæquales ex pacto constitui possunt. *l. 29. §. 1. D. 2. Inst. eod.* Verum inæqualitas absoluta, ut alter damnum tantum, alter lucrum sentiat, viciat societatem, & dicitur leonina societas in *ad. l. 29. §. fin.* Limitata ex partium conventionione sustinetur, ut etiam valeat societas ita contracta, ut alter lucri partem tantum, nullam partem damni ferre teneatur. *§. 2. Inst. de Societ. ita* amen, ut lucrum non nisi illud intelligatur, quod deducto, compensato, & computato damno superest. *h. l. 30.* quæ quidem compensatio lucri & damni locum habet, quando ex eadem causa, ex eadem negotiatione descendit, non tiam si ex diversis causis. *h. l. 23. §. 1.* Societatem quoque uno conferente pecuniam, altero operam, contrahi posse magis obtinuit, verba sunt *l. 1. C. Pro soc. add. h. l. 29. §. 1. neque nim captiosa aut iniqua est societas, ubi alter corpus, alter disciplinam in societatem confert, & sæpè, ut dici solet, par pari hostimentum est opera pro pecunia.* Quamvis hoc casu lucrum, tantum quod ex parte provenit, esse inter socios communicandum

dum verisimile sit. *d. §. 2. Inst. de Societ.* Unde finitâ societate ipsa fors non communicatur, sed inferenti eam est restituenda, &, quia hic dominium proprietatis in summa capitali retinuit, usum & fructum duntaxat transtulit, ideò & idem sortis amissæ damnum solus feret, *arg. l. 9. C. de Fignor. act.* Damnum verò est commune, quando uterque pecuniam intulit, si fortè unus profectus ad merces comparandas in latrones incidit, suamque pecuniam perdidit. *b. §. 4.* Aliter observatur in mandato, ubi mandatarius, quod spoliatus est à latronibus, quod naufragio res amisit, mandato non imputat. *l. 26. §. 6. D. Mandat.*

IV. *Ad l. 42.]* Quod pœnæ nomine à debitore exactum est, debet cedere lucro creditoris. *l. 74. D. de Solut.* Intelligendum hoc est de pœna legali, veluti si debitor rem creditori pignori obligatam subriperit. *l. 22. supr. de Pignor. act.* non autem de pœna conventionali, quo nomine si quid creditor à debitore accepit, sorti imputatur. *b. l.*

V. *Ad l. 63.]* Qui pro socio conveniuntur, in id quod facere possunt, condemnantur. *§. 38. Inst. de Action.* Socium autem omnium bonorum accipiendum esse dicit Ulp. in *l. 16. D. de Re jud.* quod tamen idem Ulp. etiam ad socium unius rei extendit, cum societas jus quodammodo fraternitatis in se habeat. *b. l.* Et quod fratribus dat successio paterna ac bonorum collatio, ut communia

munia habeant patrimonia, atque ut sint confor-
tes. *l. 31. §. ult. D. de Excusat.* id sociis voluntas
& contractus, dum sponte sua confundunt &
communicant, se sibi invicem in fratrum locum
adsciscentes. *l. 31. & seq. D. h. t.* An igitur &
frater beneficio competentiae gaudebit? Nus-
piam id legitur. Nostro & Gallicano jure dene-
gatur sociis beneficium competentiae, hinc socii
conveniuntur & condemnantur in solidum, at-
que usque ad peram executionem patiuntur.

V I. *Ad l. 75. & 4. seqq.*] In arbitrium ali-
cujus ex contrahentibus contractus conferri ne-
quit. *l. 8. D. de O. & A.* Ita in vendentis aut
ementis voluntatem collata conditione compa-
randi, obligatio est nulla, *l. 13. C. de Contrah.*
empt. l. 35. §. 1. D. eod. Sed in arbitrium tertii
partes societatis v. g. rectè conferuntur, modò
tertius arbitretur, nam si decesserit, antequam
arbitraretur, nihil agitur. *h. l. 75.* si autem arbi-
tratus fuerit & arbitrium ejus ita sit pravam, ut
manifesta appareat iniquitas, hæc corrigenda ar-
bitrio boni viri, h. e. judicis. *h. l. 76. & seq.* In
emptione venditione tertii definitioni omnino
est standum. *l. ult. C. de Contrah. empt. §. 1. Inst.*
de Empt. vend. ubi idem producit ad locatio-
nem conductionem, quò respicit *l. 25. in pr. D.*
Locat. sed illud vocabulum *omnimodo* ex æquitate
ibi accipiatur civiliter, cum quodam tempera-
mento, ut excludatur casus nimiae inæqualitatis,
& summæ iniquitatis ac pravitatis, *arg. h. l. ll.*

Imò ex sententia Practicorum, licet renuntietur arbitrio boni viri cum pœna, & juramento, contrahentibus redire licet ad arbitrium illud, citra pœnæ perjurique formidinem, si subsit gravis & enormis læsio, qualis conditio tacitè ex præsumpta voluntate continetur.

DE CONTRAH. EMPT.

VII. *Ad l. 7. §. 1. & l. 37.*] Emptionis substantia etiam ex pretio consistit, verba sunt *l. 72. D. h. t.* imaginaria venditio est pretio non accedente. *l. 16. D. de R. I.* quare venditio contracta uno nummo, qui pretio opponitur. *l. 10. §. fin. D. de A. P.* non est venditio vera & propria, vid. *l. 46. D. Locat. l. 38. & 55. D. h. t. l. 63. D. Ad l. Falcid. l. 66. D. de I. D.* Pretium autem emptionis venditionis sublatâ dissensione, quæ fuit inter Sabinianos & Proculianos consistere debet 1° in pecunia numerata, non etiam in rebus aliis. *§. 2. Inst. de Empt. vend.* sed si ex post facto conveniatur, ut pro pecunia numerata pecora dentur in solutione consentienti venditori, contractus non constituitur irritus. *l. 9. C. de Rescind. vend.* pecunia numerata, non tam res est, quam rerum omnium veluti quantitas & mensura. *l. 1. D. h. t.* quæ omnia metitur & exæquat τὸ νόμιμα πάντῃ μετρεῖ. 2° Pretium debet esse certum *§. 1. Inst. de Empt. vend.* ut, si exprimatur certa quantitas, vel fiat ratio ad aliud, veluti ad quantitatem ante determinatam, vel certo loco existentem, quanti

quanti eum emisti, quantum pretii in arca habeo. *hh. ll.* sed interdum quantitas ita determinata corporis naturam induit & pro specie habetur. *l. 30. §. pen. D. de Leg. 1.* Effectus ejus in materia legatorum sunt manifesti. *l. 34. §. 4. & l. 51. D. eod.*

VIII. *Ad l. 25. §. 1. l. 28. & 80. §. ult.]* Emptor præcisè tenetur solvere pretium, est ea pretii & numeratæ pecuniæ natura, ut dominium ejus transferendum sit, cum neque aliud habeat, quod in locum ejus succedat: Qui vendidit necesse non habet rem emptoris facere. *h. §. 1. venditor hætenus tenetur, ut rem emptori habere liceat. l. 30. §. 1. D. de A. E.* Conditio autem usucapiendi re tradita à non domino confestim emptori inchoabitur. *l. 74. D. de Contrah. empt.* sed ante usucapionem completam à domino res emptori auferri potest. *h. l. 28. & re evicta consultum est emptori actione de evictione. tot. tit. D. & C. de Evict.* Interim in venditione id agitur, ut dominium ad emptorem transeat. *h. l. 80. §. fin. & venditor ad tradendum tenetur. §. 2. Inst. de Donat.* Sed præcisâ necessitate ad ipsius rei translationem compelli nequit: Imò si rem priori venditam secundo vendat, & tradat, dominum facit accipientem. *l. 15. C. de R. V.* licet propter ruptam fidem, qui rem eandem diversis contractibus distraxit, crimine falsi coërceatur. *l. 21. D. Ad l. Cornel. de fals.* Et si tradere rem venditam nolit, vel ejus procacia traditio rei

venditæ juxta emptionis contractum non fiat, id quod interest in condemnationis taxationem veniet. *l. 1. & 12. D. & l. 4. C. de A. E.* Fundum tradi est obligatio faciendi, ubi si factum non præstetur, id quod interest succedit. *l. 72. D. de V. O. §. ult. Inst. eod.* Ex sententia communi, venditor præcise tradere tenetur, si facultatem tradendi habeat, quæ moribus recepta & à Senatu Hollandiæ approbata, vid. *LL. Antwerp. tit. 51. art. 9.* licet in supremo Mechliniensium consilio diversum sæpius judicatum fuerit; sed id quod interest in locum rei succedit, si venditor facultatem rei tradendæ non habeat. *ll. Ultraject rubr. 26. art. 7.* Imò hodie in quibuscunque faciendi obligationibus, quando factum præstari potest promissor præcise facere cogitur, nec liberatur solutione ejus quod interest. *Instruct. Cur. Holland. art. 275. ll. Antwerp. tit. 68. art. 42.*

IX. Ad l. 35. in pr.] Arrha datur vel ut pars pretii. *l. ult. D. de L. commissor.* vel ut evidentius probari possit, convenisse de pretio. *h. l.* atque ita dicitur argumentum emptionis & venditionis contractæ. *pr. Inst. de Empt. vend.* Interim & arrha est signum emptionis contrahendæ. *l. 17. C. de Fid. instrum.* ibi, *si quæ arrhæ super faciendâ emptione cujuscunque rei datæ sunt.* unde *d. pr. Inst. de Empt. vend.* descriptum explicari debet de contractu nondum perfecto, nam à contractu perfecto, ne quidem cum arrharum dispendio, vel

el restitutione duplicatarum ex capite pœnitentia resiliere licet. *arg. §. fin. Inst. Quib. mod. toll. oblig. l. 2. C. Quand. lic. ab empt. rec. jung. l. 5. C. de O. & A. & ne quidem ex rescripto imperiali venditio perfecta ita rescinditur. l. 3. C. de Rescind. vendit.* Imò quamvis venditor duplum pretium offerat emptori, invitatus tamen ad rescindendam venditionem urgeri non debet. *l. 6. C. de Rescind. vendit.* Sed emptio perfecta consensu, contraria conventionem potest fieri imperfecta, si sit res integra. *l. 2. D. de t. d. l. 2. h. e. antequam res fuerit secuta. l. 3. in pr. & l. 5. §. 1. D. de Rescind. vend. l. 58. D. de Pact.* Traditione autem interpositâ nuda voluntas non resolvit emptionem, si non actus quoque priori similis retroagens venditionem intercesserit. *l. 1. C. Quand. lic. ab empt. reced.*

X. *Ad l. 46. & 62. in pr.]* Qui in provincia officii causa vel agunt vel militant, prædia in eadem provincia comparare prohibentur, præterquam si paterna eorum à fisco distrahantur, *h. l. 62.* pœna est, ut & rem amittant, & inquaduplum conveniantur. *h. l. 46. & à venditore nihilominus pretium retineatur. l. pen. C. de His qui vi met. caus.* ut ne quidem ex rescripto Principis contractus valeant, nec lapsu emptoris aut consensu venditoris confirmentur. *abrog. l. 5. & 6. C. Theod. de His quæ admin. vel offic. publ. ger. lib. 8.* quod receptum est, ne per vim, concussionem, impressionem, officii sui potestate freti, à subditis extorqueant; sed hoc est restringendum ad

Magistratus provinciales, urbani emere non prohibentur, si id in imperiali rescripto impetaverint. *l. un. in pr. & §. 2. C. de Contract. jud.* quod respicit limitatio. *h. l. 46. ibi, nisi specialiter quibusdam concessum est.* Et hanc constituit *d. l. un.* confirmavit Leo Nov. 84. Magistratus quoque provincialis in *d. l. un. §. 2.* durante magistratu, potestate, vel administratione non prohibetur comparare eas res quæ sunt ei suisque necessariae ad alimentum aut vestiarium, victus quotidiani aut vestitus causa, add. *l. 6. §. fin. D. de Offic. procons. & legat.* Moribus hodiernis quibuscunque iudicibus cum subditis contrahere licet.

XI. *Ad l. 59.]* Si fundus simpliciter sit venditus, venditor eum liberum præstare non tenetur. *h. l. nisi, ut optimus maximusque esset, traditus fuerit fundus. l. pen. D. de Evict.* Sed actione æstimatoria quanti minoris venditor convenietur. *l. 61. D. de Ædil. ed. quæ evicta servitute competere solet. l. 15. §. 1. D. de Evict.* Si tamen sciens dolo malo emptorem ignorantem deceperit, ratione doli constringetur ad id quod interest. *l. 1. §. 1. D. de A. E.*

XII. *Ad l. 78. §. fin.]* Venditor ex natura contractus præstat dolum & culpam. *l. 5. §. 2. D. Commod. cū talem custodiam, qualem diligens paterfam. suis rebus adhibet. l. 35. §. 4. D. de Contrah. empt.* Imò dolus malus tantum præstatur à venditore, cum moram emptor adhibere cœpit. *l. 17. D. de Peric. rei vend.* De culpa levissima

issima non tenetur, multò minus de casu fortuito, nisi eum in se receperit. *l. 23. D. de R. I.* An, qui in se recepit casum fortuitum, tam de casibus insolitis quam solitis tenetur? Negat vulgus propter *h. l. 78. §. fin.* verum si ille §. pressius examinetur contrarium probabit, ut, qui frumenta, quæ in herbis erant, vendidit, si nives ea corruperunt, vi pacti obligatus sit ex empto, licet nives immoderatæ & contra consuetudinem tempestatis fuerint. add. *l. 9. §. 3. l. 11. §. 1. D. Locat. l. 6. C. de Pignor. act.* In Gallia prohibentur venditiones voluntariæ frumentorum virilantium in gratiam pauperum, quos malè habent, maleque perdunt avari divites. Idem invenitur in variis Principum edictis, quæ frumenta ad ordinarias nundinas venalia deferri, & contractus ruri aut extra nundinas factos, irritos esse iubent. Quæ tamen non ita ubique usu recipiuntur; sed in civitatibus legitimè constitutis annonarum mercatores ante horam decimam antemeridianam in foro emere prohibentur, quod accurate observant nostri Noviomagenses.

XIII. *Adl. ult. in pr.]* Lex commissoria reprobat in feudis. *c. un. de Feud. dat. in vic. leg. commiss.* item in pignore, ut, debitore tempore convento non solvente, pignus creditori cedat. *l. ult. C. de Pact. pign.* Sed pactio est valida, uti ad diem pecuniâ non solutâ creditor solutionis jure pignus retineat, quia debitori repetitio hyperochæ, seu superflui, *l. 20. D. Qui pot. in pign. concedi-*

ceditur *l. fin. C. de Distract. pign.* Conventio quoque sustinetur, ut, si tempore præstituto non solvatur, res creditori sit empta iusto pretio. *l. 1. C. eod. l. 16. §. ult. D. de Pignor.* Ita valet conventio inter debitorem & fidejussorem inita, ut, si hunc non liberaverit, prædia pignori obligata creditori empta habeat. *h. l.*

XIV. *Ad ejusd. l. §. 1.]* Venditio annuorum reddituum non tantum de jure civili, Nov. 160. & Canonico est licita. *c. 1. & 2. de Empt. vend. in Extravag. comm.* sed etiam moribus hodiernis est frequentissima, sive constituentur in pecunia, sive in frumento vel rebus aliis, neque tantum in perpetuum, sed etiam ad tempus aut ad vitam: Atque producit jus non reale sed personale, quod nec fundum ipsum nec novum possessorem afficit. *h. §. 1.* Moribus nostris, Transisulanæ, Hollandiæ & Burgundiæ & simm. qui annum redditum ex prædio suo constituit, nullam inde personalem sed realem actionem consequitur. *vid. ll. Transisulan. p. 2. tit. 11. §. 17.* Ex pacto etiam de retrovendendo oritur actio præscriptis verbis vel ex vendito. *l. 2. C. de Pact. int. empt.* quare si fundus sit in tertium possessorem alienatus, obligabitur duntaxat emptor ejusque heres, non autem singularis successor, arg. *h. §. 1. junct. l. 25. §. 1. D. de O. & A. add. l. 6. C. de Rer. permutat. l. 21. §. 5. D. de A. E.* atque hæc sententia est communis, & in Praxi recepta, quomodo etiam nuper consultus respondi, quamvis Senatus

tus Sabaudiaë judicaverit ex pacto de retrovendendo produci actionem in rem scriptam; Sed si specialiter convenerit inter creditorem, cum pignus venderet, & emptorem, ut, si solverit debitor pecuniam pretii emptori, ei liceret rem suam recipere, atque ita speciali conventionem jus reale seu jus in re venditor sibi reservaverit, hinc non tantum in factum actione contra emptorem experiri, sed & rem ab eo vindicare poterit. *l. 13. D. de Pignor. act.* quod pactum effecit, ut resoluta venditione pristinum jus vindicandi debitori integrum manserit. *l. 10. §. ult. D. Quib. mod. pign. solv. l. 7. §. 1. D. de Distract. pign.*

DE L. COMMISSOR.

XV. *Ad l. 1. & 2.]* Si sit emptio celebrata sub lege commissoria, ceu pactione commissoria, non pacto legis commissariae, prout inepti tautologi loquuntur, quos secutus est Innocentius, 13. *in c. 6. Extr. de Pignor.* post præstitutum precii solvendi diem venditor, non tantum commissoriae venditionis legem exercere, sed & rei vindicationem eligere potest. *l. 4. C. de Pact. int. empt.* utique cum venditor fundi in lege ita caverit, ut, si ad diem pecunia soluta non sit, fundus inemptus sit. *h. l. 2.* sed ubi ea lege prædium vendiderit venditor, ut nisi reliquum pretii intra certum tempus restituatur, res ad se reverteretur, venditio jure facta intelligitur, quæ sub conditione resolvitur. *h. l. 1. 2. §. 3. D. Pro empt.*
quare

quare non est agendum rei vindicatione, sed actione ex vendito. *l. 3. C. de Pact. int. empt.*

DE HERED. VEND.

XVI. *Ad l. 4. 17. & 23.*] Nominis venditio contrahitur etiam ignorante vel invito eo, adversus quem actiones mandantur. *l. 3. C. de Hered. vend.* delegatio autem debiti nisi consentiente & stipulanti promittente debitore non perficitur. *l. 1. C. de Novat.* Ex ista nominis emptione emptor in rem suam procurator constituitur, vel utilis persecutio exemplo creditoris ei tribuitur. *l. 7. & 8. C. h. t.* remanente penes cedentem actione directa, *arg. l. 1. C. de O. & A.* Moribus factâ cessione nullum jus retinet cedens. Cui venditum est nomen, quantocunque pretio emisset, in solidum exigere potuit, *hb. ll.* Verum hodie emptio nominis intra limites pretii soluti & usurarum ejus restringitur. *l. 22. C. Mandat.* ubi tamen quatuor exceptiones enumerantur. Imò ne quidem, si quis partem nominis emat, partem quasi donatam accipiat, cessio ultra modum pecuniæ numeratæ sustinetur. *l. 23. C. eod.* Qui litis alienæ incertum contra bonos mores redimunt, improbè ejus, qui actione tenetur, vexandi & lacerandi gratia, dicuntur litium redemptores, interceptores, & vitilitigatores, ἐργολάβοι. Quid si cessio sit facta sine interventu pretii, ut si non pecunia, sed res alia detur, an erit locus prædictis constitutionibus?

us? Sic videtur, licet tantum venditionis prohibita mentionem faciant, *arg. l. 29. & l. seq. D. de LL.* Moribus hujus provinciæ non omninò & Constitutiones exoleverunt, præcipue quando de actionibus, quæ ad res mobiles competunt, disceptatur, sed videntur usum exiguum habere, quando pro re immobili dantur, quæ non privatim, sed solenniter coram iudice loci, aut coram duobus testibus locupletibus transferuntur. In Gallia constitutionibus allegatis nihil est sitatius.

DE PERICUL. & COMMOD. REI
V E N D.

XVII. *Ad l. 1. §. ult.]* Vino vendito vel legato debentur amphoræ & cadi, & similia vasa, quæ ita sunt diffusa, ut ad perpetuum usum non reserventur. *l. 14. D. de Trit. Vin. vel ol. leg.* Non idem est in doliis majoribus, quæ, licet annumerentur vasis vinariis. *l. 206. D. de V. S.* non debentur, atque id videtur actum, ut ante evacuentur. *h. §. fin.* ac ex his in amphoras & cados vinum diffundatur, & vel sine ipsis doliis vinum veneat. *pen. D. de Trit. Vin. leg.*

XVIII. *Ad l. 7. & 8.]* Regulariter res perit domino, *arg. l. 9. C. de Pignor. act.* quæ dominus opponitur iis, qui nudum tantum usum, custodiam, aut possessionem habent, quæ non habet alter jus ad rem avocandam, & dominium in se transferendum quæsitum, nec dominus simul

mul est debitor speciei, qui naturali rei interitu
 liberatur. *l. 23. D. de V. O.* unde si res vendita
 sine dolo & culpa venditoris naturaliter interie-
 rit, periculum etiam ante traditionem ad em-
 ptorem spectat. *h. l. 8. §. 3. Inst. de Empt. vend.*
 cum enim omne emolumentum pertineat ad
 emptorem, si quid rei venditæ accesserit, pericu-
 lum quoque ad eum pertinere debet. *h. l. 7. uti-*
que si emptio sit perfecta. l. 2. 4. & 5. C. h. t. Si
 enim vendantur res fungibiles ad pondus, nume-
 rum, & mensuram, venditio non est ante perfe-
 cta, quam adpensa, admensa, adnumerata fuerint
 omnia, neque ante periculum est emptoris: Ita
 si vinum vendatur ad certam mensuram, ante
 mensuram periculum pertinet ad venditorem,
 atque etiam ante degustationem, quia venditio
 sub hac conditione videtur fieri. *l. 1. D. h. t. l. 35.*
§. 5. D. de Contrah. empt. Si autem singula dolia
 veneant, aut per aversionem, periculum empto-
 rem respicit, si vinum acorem vel mucorem
 contraxerit. *d. l. 35. §. 5. l. 4. §. 1. & 2. l. 15. D. h. t.*
 licet hoc casu si dies degustationi præstitutus sit,
 ac emptor, intra diem degustare neglexerit;
 quod si dies degustationi adjectus non erit, quan-
 doque emptor degustare poterit, & quoad de-
 gustaverit, periculum acoris, & mucoris ad ven-
 ditorem pertinebit. *d. l. 4. §. 1.* In fundo vendi-
 to & publicato statuitur, ut, si non steterit per
 venditorem, quò minus traditus fuerit, teneatur
 ex empto, ut pretium restituat. *l. 33. D. Locat.*
 non

EXERCITAT. XIV. 353

non etiam ad id quod interest, nam tales futuri casus evictionis post contractam venditionem non pertinent ad venditorem. *l. 11. D. de Eviction.* Hoc enim casu res non perit, sed propter vim quandam majorem præstari nequit, auctoritate principali; quemadmodum etiam cum ex SCto Pisoniano in servum venditum animadvertitur, quem venditor præstare non potest, propter auctoritatem SCti, pretium solummodo venditor restituere tenetur. *l. 8. D. de SC. Silan.* Senatus Frisiæ ante traditionem ad venditorem spectare periculum judicavit: Idem servari in Hollandia constat ex constitutione Carolina anni 1529.

DE ACT. EMPT.

XIX. *Ad l. 2. §. 1. l. 3. in pr. & §. 1.]* Nihil habet commune possessio cum proprietate. *l. 12. §. 1. D. de A. P.* quatenus dominium jam est actualiter acquisitum, quod possessioni opponi solet. *l. 115. D. de V. S.* licet in latiori significatione aliquando mentio fiat domini possessionis. *l. 2. C. Vbi in rem act.* Quando autem versamur in dominio jure gentium per traditionem transferendo, exigitur vacuæ possessionis translatio. *bb. ll. l. 8. C. de A. E. l. 12. C. de Probat. l. 13. C. de Distract. pign.* quomodo etiam ex naturali possessione cœpit dominium. *l. 1. §. 1. D. de A. P.* seu, ut hoc ad res eas transferamus, quæ alicujus fuerunt, dominium mediante possessione acquiritur, cum, ubi possessio abest, censeatur nihil esse quod
Z tradi

tradi possit. *l. 26. D. de Donat. int. vir. & uxor.*
 ac ubi possessio retinetur, nihil intelligatur tra-
 ditum. *l. 16. D. de Pericul. & commod. rei vend.*
 Fundus dotalis, qui ab alio possidetur, dicitur
 quidem in dotem dari in *l. 16. D. de Fund. dot.*
 ceu, doti destinari, non tradi; nec quælibet da-
 tio importat dominii translationem; fundus in
 dotem datus traditur in *l. 14. & seq. D. de I. D.*
 atque maritus in *d. l. 16. de Fund. dotal.* neglexe-
 rat fundum petere, quem ex cessione actionis,
 factâ à muliere, vindicare poterat: Habetur ta-
 men pro actuali translatione, si instrumenta
 emptionum donentur ac tradantur, si donator
 usumfructum rei donatæ retinuerit, *l. 1. & 29.*
C. de Donat. Cæterum in modo civili acquiren-
 di, per legatum, non exigitur traditio vacuæ pos-
 sessionis ad translationem dominii ubi domi-
 nium ipso jure rectâ via transivit in legatarium.
l. 64. D. de Furt. l. 80. D. de Legat. 2.

XX. *Ad l. 13. §. 20.]* Causæ præstandarum
 usurarum sunt tres, stipulatio, in contractibus
 stricti juris. *l. 3. C. de Usur.* in judiciis bonæ fi-
 dei, Pactum & Mora, quæ sunt duæ causæ distin-
 ctæ; nam debentur ex pacto usuræ, etiamsi de-
 bitor interpellatus non fuerit: sed mora com-
 mittitur ex persona, quando debitor opportuno
 loco & tempore interpellatus non solvit. *l. 32.*
in pr. D. de Usur. quomodo ex natura emptionis
 emptor satis interpellatus esse intelligitur, quan-
 do traditam possessionem accepit. *h. §. 20. ne-*
 que

que moram novam seu novam interpellationem intervenire est necesse, quando socius pecuniam communem invasit, vel in usus suos convertit. *l. 1. §. 1. D. de Vsur. De l. 15. in fin. dicetur infr. ad l. 3. §. 14. D. de A. P.*

XXI. *Ad l. 13. & 21. §. 1.]* In eo quod interest æstimando sufficit damnum datum & lucrum interversum esse, à sciente-ne an ab ignorante non semper refert, sic si quis dolium vitiosum ignorans locaverit, deinde vinum effluxerit, tenebitur in id quod interest, nec ignorantia ejus erit excusata. *l. 19. §. 1. D. Locat. venditionis eadem est ratio. l. 6. §. 4. D. h. t.* Quod singulare est, quia vas magis debuit esse notum venditori seu locatori, & qui vas locat, instrumentum ad capiendum liquorem locat, non autem est capax unde vinum effluxit, quare cum hoc scire debuerit locator, & emendare potuerit, perinde in id quod interest tenetur, atque si locasset sciens. *dd. ll.* sed distinguitur inter locatorem scientem & ignorantem, quod ad saltuum pascuum divenditum, in quo herba mala nascebatur, *d. l. 19. §. 1.* si vestimenta interpolata sint vendita pro novis. *l. 45. D. de Contrah. empt.* si sit venditum pecus morbosum aut tignum vitiosum. *h. l. 13. in pr.* Ita non tenetur actione ex empto, qui ignorans ex prædio deberi tributum, non prædixit, quod forte prædium erat hereditarium, qui enim in alterius locum succedit justam habet causam ignorantia. *l. 42. D. de R. I.* qui autem scivit, & celavit,

lavit, tenetur ex empto. *h. §. 1.* sed si venditor
sive sciens sive ignorans minorem captitationem
dixerit promiseritve, & major sit inventa, conve-
nitur quanto minoris. *l. 9. C. de A. E.* quæ actio
etiam adversus dictum promissumve dicitur.
l. 47. D. de Edil. ed.

XXII. *Ad l. 30. §. 1.]* Si de eviçtione quæ-
stio moveatur, venditor interim non ad pretium
restituendum, sed ad rem defendendam conve-
niri potest. *l. 74. §. 2. D. de Eviction.* nisi inter
contrahentes aliud actum sit. *l. 12. C. eod.* vel nisi
venditor dolosè sciens vendat rem alienam, quo
casu etiam ante eviçtionem ex empto agitur in id
quod interest. *h. §. 1.* In limine etiam contra-
ctus si immineat eviçtio, emptor, si satis ei non
offeratur, ad pretium vel residuum pretii non
compellitur. *l. 24. C. de Eviction.* Ita Senatus
Frisiæ judicavit, imminente periculo eviçtionis,
satisdandum esse ob rem præsentem, non etiam
ob alias. Imò qui prædium ita emit, ut non ob-
stante intercessione vel protestatione pretium
solvat, potest nihilominus imminente eviçtione
petere, ut sibi de eviçtione caveatur, antequam
solvat pretium; datur facilius retentio quam
actio. *l. 4. C. de Usur. l. un. C. Et ob chirograph.*
pecun. l. 1. D. de Pign. in pari causa potior condi-
tio est possidentis, & rem habentis. *l. 128. D. de*
R. I. Regulariter autem qui rem emit, & post
possidet, quamdiu eviçta non est, auctorem
suum propterea, quod aliena vel obligata res di-
catur,

catur, convenire non potest. *l. 3. C. de Eviction.*

LOCAT. CONDUCT.

XXIII. *Ad l. 9. §. 3. l. 25. §. 7.]* Circa usum vestimentorum, jumentis, argenti, columnarum, tignum transportandum desideratur in locatione talis custodia, qualem diligentissimus paterfamilias rebus suis adhibet, *h. l. 25. §. 7. §. pen. Inst. de Locat. conduct.* ubi tamen vel superlativus est positus pro positivo, vel vocabulum *custodiæ* in concreto accipiendum, nam ex natura locationis, quæ utriusque utilitatem respicit, præstatur dolus & culpa levis. *h. §. 3. l. 5. §. 2. D. Commod. l. 3. §. 1. D. Naut. caup. stabul.* sed locator etiam potest agere actione *L. Aquiliæ. l. 13. in pr. d. l. 25. §. 5. D. Locat.* in quam venit culpa levissima. *l. 44. D. Ad L. Aquil.* Ex edicto item prætoris nautæ, caupones, stabularii de levissima culpa tenentur. *d. l. 3. §. 1.*

XXIV. *Ad l. 13. §. fin.]* Impleto tempore conductionis conductor invitatus non remanet in conductione, etiam si sit colonus publicus. *l. 3. §. 6. D. de Iur. fisc. l. 9. §. 1. D. de Publican.* nisi publicani ex redemptione vectigalium maximos fructus consecuti fuerint, nec vectigalia tanto locari possint, quo casu ipsi ea prioribus pensionibus suscipere compelluntur. *l. 11. §. ult. D. eod.* Ita censuit Senatus Frisiæ. Quod si non invitatus in conductione remanserit conductor, recon-

Z 3

duxisse

duxisse videtur, ubi tamen hoc consensu tacito non tam nova conductio constituitur, quam potius jam constituta quasi renovatur & continuatur, in prædiis quidem rusticis ad annum, in urbanis, prout quisque habitaverit. *b. §. fin. l. 16. C. Locat. h. e.* tanti temporis reconductio facta videtur, quanto tempore in urbano prædio post finitam primam locationem conductor remansit; ideoque rejicimus sententiam eorum, qui existimant in reconductione tacita prædii urbani idem tempus repetitum intelligi, quod in prima conductione expressum fuerat, *voor soo veel tijds als de selve was aengegaen.* In prædiis urbanis etiam hîc est anni conductio secundum LL. Tansisulanæ, *p. 2. tit. 9. §. 2.* & Ruremundensium, *p. 4. tit. 4. §. 1. art. 17.* Jus civile servatur in Brabantia, & Gallia, licet apud Parisienses prædia urbana locator tacitè relocare videatur spatio trimestri tenus, fortè quia dies pensionum ibi quater in anno cedunt. Pignora quoque, quæ ipse conductor obligavit, manent in eodem statu. *b. §. fin. d. l. 16.* non etiam fidejussor, qui prorogatione obligationis expressa vel tacita sine novo consensu non manet obligatus: At si terminus solutionis prorogetur, *h. e.* si creditor in scio fidejussore tempus solutioni destinatum in aliud distulerit, non liberatur fidejussor, sive simpliciter, sive cum adjectione temporis sese obligaverit. *l. 7. C. de Locat.* Hanc distinctionem sequuntur mores hodierni. *ll. Ruremund. d. p. 4. tit.*

l. 8. §. 3. art. 8. & 9. sed Transisulani & cap-
posteriori liberationem fidejussori tribuunt.
L. Transisul. p. 2. tit. 12. §. 7. Quod si tamen
creditor sæpius terminum solutionis prorogave-
rit, ut ita diutius in obligatione detineatur, po-
test sibi consulere remedio ordinario, uti exone-
retur, quemadmodum si fidejussor ad inopiam
pergerat, l. 38. §. 1. D. Mandat.

XXV. Ad l. 15. §. 2. 4. & 7.] Uva adhuc
pendens & vitibus cohærens adeo dura & cruda,
ut ad maturitatem pervenire non possit, non ce-
dit damno coloni, idem est in frumento nondum
emetso, si labes facta sit, omnemque fructum
perdet. h. §. 2. quatenus quidem non id quod
interest consequitur conductor, verum pro rata
mercedis exonerationem. h. §. 7. sed quæ eveni-
unt sterilitates ubertate aliorum annorum sunt
compensandæ. l. 8. C. Locat. ut propterea integram
pensionem etiam ejus anni, quo remisit, domi-
nus exigere possit. h. §. 4. Ubi autem vinum jam
coactum & coloni factum est, vel fructus alii
jam percepti sunt, periculum casus fortuiti ad
colonum pertinet, qui factâ perceptione & sepa-
ratione à solo dominus fructuum efficitur. l. 26.
§. 1. & l. 61. §. 8. D. de Furt. unusquisque autem
rei suæ periculum & damnum sustinere cogitur.
l. 12. C. Locat. l. 9. C. de Pignor. act.

XXVI. Ad ejusd. l. §. 6. l. 38. in pr. & l.
oben §. 1.] In contractibus innominatis ex capite
causæ casu fortuito non secutæ non datur repe-

titio. *l. pen. C. de Condict. caus. dat.* vid. tamen
 supr. *Exerc. II. ass. 19. & 20.* sed si nauta, qui
 navem locavit, nave amissa munere vehendi fun-
 ctus non sit, vectura (quam quis promutuum de-
 dit seu prorogavit. *l. 34. §. ult. D. de Legat. 3. l. 4. §. 5. D. de Statu lib.*) repetitur, etiam per casum
 fortuitum steterit, veluti per naufragium, ne nau-
 ta onus transveheret; quod etiam in omnibus si-
 militer observandum est, qui onera vehenda sus-
 cipiunt, putà rhedario, si rheda in itinere fuerit
 fracta. *h. §. 6.* Vectura autem repetitur non
 actione ex promutuo, seu conductione, sed
 actione conducti: Si tamen onus publicè reten-
 tum sit culpa conductoris, nolentis solvere vecti-
 gal, culpa hæc nautæ nocere non debet. *h. l. pen. §. 1.*
 Sed qui operas locavit, totius temporis
 mercedem accipere debet, si per eum non stetit,
 quo minus operas præstet. *h. l. 38.* unde si famu-
 lus necdum impleto tempore conductionis dis-
 cedat, non consequetur mercedem, si discedendi
 causam non habuerit. *Ordinat. Noviomag. de Conduct. famul. art. 7. LL. Transiful. p. 2. tit. 9. §. 20. Statut. Zutphan. tit. 25. §. ult.* Verum
 famulo integra merces debebitur, si ex iusta cau-
 sa discesserit, putà quod ob adversam valetudi-
 nem operas exhibere non potuerit, servire enim
 nobis intelliguntur etiam ii, quos agros cura-
 mus, qui cupientes servire, propter adversam
 valetudinem, impediuntur. *l. 4. §. 5. D. de Statu lib.* Idem omninò dicendum est de Advocatis,
 si per

EXERCITAT. XIV. 361

per eos non stet, quo minus causam agant. *h. l.*
 8. §. 1. neque ab heredibus post mortem eo-
 rum salaria repetuntur. *l. 1. §. 13. D. de Extraord.*
cognit. Quid? Moritur Professor, Advocatus,
 an totius anni salarium debetur viduæ, aut eo-
 rum heredibus? Affirm. *arg. d. l. 38. junct. l. 19.*
§. pen. D. h. t. LL. hujus Academiae honorarium
 semestris largiuntur.

XXVII. *Ad l. 24. §. 1. & l. 48.* Nemo
 prohibetur rem quam conduxit fruendam alii lo-
 care, si nihil aliud convenerit, verba sunt *l. 6. C.*
de locat. In multis locis requiritur consensus domini,
 qui nihil conqueri potest, dum æquè idoneo lo-
 cata sit domus ab inquilino priori. Reform.
Velav. tit. 26. §. 9. LL. Transiful. *d. tit. 9.*
§. 5. Et qui locavit faciendum, quod ante con-
 duxerat, habet ex locato directam actionem. *h. l.*
48. quæ utilis vocatur in l. 38. §. 21. D. de V. O.
 quod detur utilitatis causa, ceu ejus quod interest
 nomine. Bona autem secundi conductoris,
 etiamsi hic cum primo locatore non contraxerit,
 in prædium urbanum illata, sunt tacitè primo
 locatori obligata, sed in eam duntaxat summam,
 in quam cœnaculum conduxit. *l. 11. §. 6. D. de*
Pignor. act. quomodo hîc favor primi conducto-
 ris spectatur, ad exonerandam ejus pensionem &
 minuendam, quam ipse primo locatori debet,
 qua etiam de causa secundus conductor primo
 locatori pensionem suam solvere potest; Unde si
 gratuitam habitationem conductor mihi præ-
 stite-

stiterit, investa à me non sunt pignori domino insulæ pro mercede primi conductoris. *l. 5. in pr. D. In quib. caus. pign. tac.* Aliud quoque est in inductis in prædium rusticum à secundo conductore, quæ citra conventionem domino non obligantur, sed fructus in causa pignoris taciti manent. *h. §. 1. l. 53. D. h. t. l. 4. & 7. D. In quib. caus. pign. tac. contr.*

XXVIII. *Ad l. 25. §. 6.]* Coloni vel sunt nummarii, qui ad pecuniam numeratam conducunt, vel partiarii, qui partiuntur frumentum cum domino. *h. §. 6.* Merces igitur locationis conductionis non consistit in sola pecunia numerata, sed & in aliis rebus fungibilibus. *add. l. 8. & 21. C. Locat.* Interdum circa hanc mercedem fit mentio pecuniæ exempli gratia, & vocabulo rei species sive corpora significantur, ut in *l. 1. §. 9. D. Depos. l. 5. §. 2. D. de Prescript. verb.* Consentiant mores.

XXIX. *Ad l. 43.]* Si conductor servum conductum verberaverit, tenetur & ex locato & ex *l. Aquilia*, sed locator alterutrâ actione contentus esse debet. *h. l.* puta ut si prius egerit actione *l. Aquiliæ*, actio locati extinguatur, sin prius sit actum locati, actio *l. Aquiliæ* maneat in eo, quod in repetitione triginta dierum amplius est. *l. 34. §. fin. D. de O. & A.* Moribus hodiernis hæc distinctio actionis locati & *l. Aquiliæ* est inutilis.

XXX. *Ad l. 54. §. 1. & l. 56.]* Qui pensionem

si non solvit ante tempus locationi præfinitum expelli nequit, nisi conductor malè versetur in re conducta, aut propriis usibus eam necessariam esse probaverit, aut corrigere domum maluerit. *l. 3. C. Locat.* posteriores duas exceptiones non amittunt leges Ruremundensium, *d. p. 4. tit. 4. §. 1. art. 3.* Sed si diu conductor non appareat, neque intra biennium pensionem persolvat, licet illi, quorum interest, ædes aperire, eaque quæ ibi sunt, præsentibus publicis personis describere. *h. l. 56.* Imò jure expellitur talis conductor. *l. 54. §. 1.* Disputari solet, an præcisè biennium expectandum sit? Hoc equidem expressum non est in locatione simplici, adeoque conductorem, qui unius anni pensionem non solvit, re conductâ privari posse judico; neque tamen statim expellendus est conductor, si initio contractus non solvat mercedem, qui enim hoc anno vel hoc mense solvere tenetur, omnibus ejus rebus præteritis rectè solvit. *l. 42. D. de V. O. §. 2. Inst. eod.* Diversa ratio est emphyteuseos, quæ si fuerit ecclesiastica ob non solum canonem biennio, *Nov. 7. c. 3.* sin civilis, triennio mittitur, licet de solutione nunquam interpellatus fuerit emphyteuta, *l. 2. C. de Iur. emphyt.* dies interpellat pro homine. *l. 12. C. de Contrah. stip.* neque jus amissum restituitur, si dominus post restitutionem canonem receperit, *arg. l. pen. D. h. t.* Imò propter celere satisfactionem purgatio-
rioræ non admittitur; nec est celeris satisfactio
post

post triennalem moram. Amittitur autem ipso jure, nec expectanda sententia Magistratus. *d. l. 2.* quamvis si jus amissum neget emphyteuta, dominus expellere eum non debeat propriâ auctoritate, sed per legitimos tramites, per legitima juris remedia *pr. proæm. Inst. l. 9. C. de O. & A.* Secundum mores Gallia & Hollandia non aliter expellitur emphyteuta, quam si sit præmissa declaratio commissi per judicem competentem. Idem servatur in curia Delphinali.

EXERCITATIO XV.

RESPONDENTE
GERHARDO VAN ALTENA.

DE ÆSTIMAT. ACT.

I. **A** *d l. 1. §. 1.]* In actione de æstimatione æstimatio facit periculum ejus, qui suscepit, ut aut ipsam rem incorruptam reddat, aut æstimationem; si ita convenerit, ut quasi conditionalis inter dantem & accipientem contraheretur emptio. *b. §. 1. l. 5. §. 3. D. Commod.* sed ubi æstimatio ei fini adjecta est, ut sciat accipiens, quanti res esset vendenda, periculum est accipientis, si ab eo contractus initium cœperit, sin à dante, periculum ad eundem pertinebit. *l. 17. §. 1. D. de Præscript. verb. Paul. 2. Recept. sent. tit. 4. §. ult.*

DE

DE RER. PERMUT.

II. *Ad l. i. §. i. 2. & 3.*] Alienam rem dans nullam contrahit permutationem. *h. §. 3.* non tamen ideò in permutatione necesse est, ut dominium transferatur, nam permutatio ex re tracta initium obligationi præbet. *h. §. 2.* sed transactio non importat dominii translationem. *l. 20. de A. R. D. l. 28. & 72. D. de V. O.* nisi qui tradidit sit dominus, quo casu in permutatione dominium transit. *l. 34. in fin. pr. D. de Aur. & arg. leg.* si sit possessor bonæ fidei, transfertur conditio usucapiendi, & si res possessa ante usucapionem completam à vero domino evincatur, factum dabitur actio. *h. §. i.* Qui igitur rem alienam dedit, nullam contrahit permutationem, quatenus ei negatur actio præscriptis verbis, quæ ex permutatione aliàs nasceretur, ut scilicet alia res detur, vel præstetur quanti interest eam rem accepisse, qui non videtur ex parte sua conventionem adimplesse, qui alteri tradidit rem alienam, quæ à domino avocari atque auferri potest; & si à domino avocata non fuerit, tradenti datur repetitio rei & condictio ob causam dati causa non secuta ex æquo & bono. *l. 65. §. 4. D. de Condict. indeb.*

III. *Ad ejusd. l. §. ult.*] Si ex una parte res & mul pecunia detur, ex altera parte res, mens & contentio contrahentium inspicienda est, atque ex eo quod prævalet, contractus dijudicandus est, ut

ut si pecunia excedat valorem rei simul pro re data, sit venditio; si rei pro re data valor excedat valorem pecuniæ simul data, sit permutatio, *arg. l. 6. C. de Pact. int. empt. l. 14. C. de Rescind. vendit.* Quod si omnia sint æqualia, ex præsumpta contrahentium voluntate emptionem contractam esse judicari solet. Si convenerit de re permutanda, nulla re secutâ ex solo placito permutationis nomini actio competit. *l. 3. C. de Rer. permutat.* Ubi autem hæc conventio ab uno latere complementum accepit per traditionem, & pars altera cessat tradere, non in hoc agemus, ut id quod interest nostra, illam rem, de qua convenit, non accepisse, consequamur, conductione causa dati causa non secuta, nam pro eo, quod nostra interest, agimus actione præscriptis verbis. *l. 5. §. 1. D. de Præscript. verb.* sed ista conditio locum habet, quando agimus, ut quasi re non secuta res contra nobis reddatur. *h. §. fin. d. l. 5. §. 1.* Neque minus commodè *h. §.* refertur ad casum *§. præced.* ut si quis rem alienam dederit, ei actio præscriptis verbis non concedatur.

DE PRÆSCRIPT. VERB.

I V. *Ad l. 5. in pr.]* Quoties deficiunt vulgaria atque usitata actionum nomina, præscriptis verbis agendum est, in quam necesse est confugere, quoties contractus existunt, quorum appellationes nullo jure civili sunt proditæ. *l. 2. & 3. D. h. t.*

D. h. t. Contractus igitur innominati non
circumscribuntur quatuor istis articulis, qui
enumerantur in *h. l.* plura enim dantur negotia.
l. 1. D. de Æstimat. act. neque actio, quæ præ-
scriptis verbis rem prout est gesta demonstrat,
l. 6. C. de Transact. & contractuum innomina-
torum nota esse solet. *arg. l. 1. 2. & 3. D. de Præ-*
script. verb. iisdem articulis absolvitur. §. 2. *Inst.*
de Locat. cond. l. 6. D. de Rescind. vend. l. 2. C. de
Pact. int. empt. & simm. sed, qui hîc habentur ar-
ticuli, pertinent ad contractus innominatos ob
rem dati, quorum quatuor formulæ proponun-
tur in *h. l.* Actio ista præscriptis præcipuè ex
contractibus innominatis datur, qui proximè ad
contractus innominatos accedunt, unde actio in
factum præscriptis verbis proxima empti. *d. l. 6.*
D. de Rescind. actio in factum proxima locati.
l. 5. §. 12. D. Commod. l. 1. §. 9. D. Depos. proxi-
ma actioni mandati. h. l. 5. §. 4. l. 8. D. de Pre-
car. pro socio. l. 13. §. 1. h. t. Commodati. l. 17.
D. h. t. Distinguitur autem actio præscriptis ver-
bis ab actione in factum, quæ est generalior:
omnes quidem præscriptis verbis actiones sunt
in factum actiones, sed non vice versa: Actio
præscriptis verbis datur ex civilibus negotiis.
l. 7. §. 2. D. de Pact. At actiones in factum reli-
quæ dantur etiam ex aliis negotiis, unde est actio
in factum in *l. 9. §. 1. D. Ad l. Aquil.* quæ & utilis
legis Aquiliæ actio dicitur in §. *fin. Inst. de L.*
Aquil. & quæ ad commodata est *l. Aquiliæ, l. 11.*
D. h. t.

D. h. t. quæ datur ad exemplum legis Aquiliæ. *l. 53. D. Ad l. Aquil.* Est actio in factum prætoriam. *l. 1. D. Si mens. fals. mod. l. 10. D. Quæ in fraud. credit.* est etiam actio in factum subsidiaria, quæ datur in defectum actionis directæ & utilis. *d. §. fin. Inst. de L. Aquil.* & quæ competit quando ipsa de dolo actio extraordinaria locum non habet. *l. 11. D. de Dol. mal.*

V. *Ad ejusd. l. §. 3. & ult.]* Quod si faciam ut des, & postquam feci, cesses dare, nulla mihi dabitur eo nomine actio civilis ordinaria, ideo de dolo dabitur. *h. §. 2.* non quidem ut agatur, actione de dolo subsidiaria & prætoriam, verum ob dolum commissum agatur actione præscriptis verbis. *h. §. fin.* Ita nomine precarii nulla actio civilis datur. *l. 14. D. de Precar.* quod similiter explicatur de actione civili ordinaria, nam cum quid precario rogatum est, etiam utimur conditione incerti, i. e. præscriptis verbis actione. *l. 2. §. 2. & 19. §. ult. D. eod.*

VI. *Ad l. 17. §. 2.]* Si quis rem inspiciendam dederit, putà pretii explorandi gratia, neque depositum neque commodatum erit, sed actio in factum civilis subicitur. *l. 1. §. fin. D. h. t.* & qui accepit, furti agere potest, si periculum ad eum spectet, veluti quando culpa ipsius res subtracta est, & quando res æstimata data, quo casu omne periculum præstatur ab eo, qui æstimationem præstaturum receperit. *l. 5. §. 3. D. Commod. jung. l. 52. §. 3. D. Pro soc. quod l. 78. D. de Furt.*

Aliàs

liàs qui rem inspiciendam accepit, periculum non sustinet, sed vel dolum & culpam, vel dolum tantum præstat, uti distinguit *h. §. 2.*

VII. *Ad ejusd. l. 17. §. fin.*] Orta controversia non tantum actor vel reus sacramento provocabat adversarium, ut, *Quando negas, sacramento iniquagenario te provoco*, sed & sponsionibus, ut, *si mea sit hereditas, Ni tu sis ei socius*. quæ sponsiones fiebant & stipulationibus, & depositis pigrioribus, veluti annulis, qui si victori non redantur, præscriptis verbis agitur contra sequentem, ut utrumque victori restituatur, quando a lege sequester accepit, *h. §. fin.* alioquin & actione depositi rem depositam victor repetere potest. *l. 5. §. 1. D. Depos.* Quid si fiat sponsio per stipulationem, num actio efficax oritur, an a per exceptionem doli redditur inanis, quasi sit stipulatio sine causa, juxta *l. 2. §. 3. D. de Dol. mal. except.* ? Actionem efficacem ex tali stipulatione produci probari solet ex *l. 108. D. de P. O. Perperam*. Non asserit J^c stipulationem extra causam præexistentem parere actionem efficacem, sed agit de dote sub conditione plane incertâ promissâ, ubi tamen causam supponi necesse est, *arg. d. §. 3.* Ego ex sponsionibus vulgaribus, quæ in eventum rei incertum diriguntur, actionem competere nego. In Hollandia quoque, Brabantia, Gallia, sponsiones, *weddingen*, super successibus rerum publicarum, victorialis, civitatum deditioibus, similibusque causis

A a im-

improbantur, nisi sint tales, in quarum eventu partium utilitas vertitur, veluti in assecurationibus, vulgo *asseurantien*, seu *verseeckeringen*. In Frisia sustinentur sponsiones propter incertum eventum, dummodo non interponantur super subiecto inhonesto, nec bonis moribus repugnent.

VIII. *Ad l. 24.*] In contractibus stricti iuris usuræ, nisi in stipulationem deductæ, non debentur *h. l. l. 3. C. de Vfur.* Non igitur 1°. inducit obligationem solutio usurarum longo tempore facta. *l. 7. C. eod.* Consentiant mores; sed quod pater longo tempore præstitit, indicium est, patrem in rem suam pecuniam convertisse, & usuras ante in stipulationem venisse, in *l. 6. D. de Vfur.* 2°. Nec litis contestatio est causa præstandarum usurarum, sed, si usuræ ante legitimè sint promissæ, non sistitur earum cursus per litis contestationem. *l. 35. D. de Vfur.* qua quidem inducitur novatio, sed necessaria. *l. 11. §. 1. D. de Novat.* Novatione autem voluntaria, quæ partium conventionem celebratur, liberantur hypothecæ & pignus, usuræ non currunt. *l. 18. D. eod.* Moribus hodiernis etiam ex pacto debentur usuræ, & in strictis judiciis à tempore litis contestatæ usuræ currere incipiunt, ex communi sententia, constanti stylo adprobata. Interdum & jure civili usuræ creditarum pecuniarum ex pacto nudo præstari debent, veluti, si civitatibus debeantur. *l. 30. D. de Vfur.* ex causa fœnoris nauti-

nautici. *l. 5. & 7. D. de Naut. fœn.* frumenti etiam
 el hordei mutuò dati accessio ex nudo pacto
 præstanda est. *l. 12. C. de Usur.* Idem est, si ita
 suræ argentariis sint promissæ. *Nov. 136. c. 4.*

DE PIGNOR. & HYPOTHEC.

IX. *Ad l. 3.]* Si hereditatis iudex contra he-
 redem scriptum non agentem causam vel luso-
 iè agentem pronuntiaverit, injuria ei facta non
 nocet legatariis. *l. 50. §. 1. D. de Legat. 1.*
eque libertatibus. l. 29. §. 1. D. de Statu lib.
 quemadmodum nec nocet auctori sententia
 quæ non jure adversus emptorem lata est; inju-
 ria, quæ fit emptori, auctorem contingere non
 debet. *l. 51. D. de Evict.* Quod si legitimè fuerit
 lata contra heredem testamentarium, nocet
 legatariis & libertatibus. *l. 8. §. pen. D. de Inoffic.*
testam. cum regulariter legata aliter valere non
 possunt, quam si testamentum ratum esse con-
 staret; sed hîc à legatariis distant creditores,
 quia fieri potest, ut & pignus rectè sit acceptum,
 nec tamen ab herede lis benè instituta. *h. l. add.*
10. §. 3. D. de Edend. Ex *h. §.* non malè colli-
 gitur, non præcisè requiri, ut, qui pignus conce-
 dit, sit absolutè dominus, creditor, si agat, im-
 plere debet, rem pertinere ad debitorem eo
 tempore, quo de pignore convenit. *l. 23. D. de*
probat. Pertinere autem ad nos dicuntur non
 tantum, quæ nostri domini sint, sed & quæ bo-
 na fide possidentur. *l. 181. D. de V. S.*

Aa 2

X. Ad

X. *Ad l. 6. & 7.*] Qui donavit omnia sua bona, non intelligitur donasse futura, *arg. l. 7. D. de Aur. & arg. leg.* Sed sub generali pignoris obligatione etiam bona futura comprehenduntur. *l. ult. C. Quæ res pign. oblig.* Ita judicavit suprema Hollandiæ Curia. Hypotheca tamen hæc generalis non producitur ad ea, quæ verisimile est quemquam, specialiter obligaturum non fuisse, veluti est suppellex, *h. l. 6. vel quæ in usum quotidianum habentur. h. l. 7.* Idem quod ad supellectilem secutus est Frisiæ Senatus, non obstante hac obligationis clausula, *alle mijne goederen, roerende, en onroerende, gheene exempt ofte uytgesondert.* At in locis plerisque generali rerum obligatione suppellex & id genus alia continentur. In pignore legali & tacito aliud quoque observatur. *l. 4. D. In quib. caus. pign. tac. contr.* Vid. quæ notavi supr. *ad l. 2. de Pact.*

XI. *Ad l. 11. §. 1.*] Antichresis est mutus pignoris usus pro credito, cum loco usurarum fructus rei oppignoratæ percipiuntur, estque vel expressa, cum ex speciali conventionе debitor rei oppignoratæ possessionem ita transfert in creditorem, ut creditor fructus fundi percipiat, aut ædes inhabitet, in vicem usurarum, donec ei pecunia solvatur. *h. §. 1. quæ legitimum usurarum modum excedere potest, propter incertum fructuum proventum. l. 17. C. de Usur. at quando certi sunt prædiorum redditus, atque ordinariè*

dinariè & regulariter legitimum usurarum modum egrediuntur, antichresis, tanquam in fraudem usurarum contracta, improbanda est, *arg. l. 30. D. de ll.* & sorti id imputari, quicquid legitimum usurarum modum excedit docet usus. Sed in Gallia in prædiis urbanis antichresis toleratur, licet pensio domus, quæ habitanda creditori à debitore data est, legitimum usurarum modum exuperet; Tacita antichresis est, si pecuniâ gratuitâ non usurariâ mutuo datâ res, quæ fructus producit, pignori obligata est, quo casu id actum esse intelligitur, ut creditor compensationis loco de fructibus rei sibi oppignoratae ad modum legitimum usuras retineat. *l. 8. D. In quib. caus. pign. tac. contr.* Perperam igitur inde colligitur, vi mutui rem non alienari. Antichresis distinguitur ab usuris, quia perficitur nudo pacto, nec semper determinatam quantitatem habet, & sola oblatione solvitur. *l. 11. C. de Usur.* Differt etiam à pignore, nam si cui antichresis concessa est, amiserit possessionem, non habet actionem hypothecariam, sed utitur actione in factum. *h. §. 1.* quia actio hypothecaria non datur creditori ad percipiendos fructus ex re pignorata, sed ad avocandam nudam possessionem rei oppignoratae. *l. 66. D. de Eviction.*

XVI. *Ad ejusd. l. §. pen. & ult. & l. 12.]* Ususfructus pignori hypothecave dari non prohibetur. *h. §. pen.* Sed jura urbanorum prædiorum, quia ad tempus actualiter non constituuntur,

A a 3 tur,

tur, per ea quæ dixi ad *l. 4. de Serv.* nec locari. *l. 44. D. Locat.* nec pignori obligari possunt. *h. §. fin.* At in servitutibus rusticis etiam constitutis pignoris conventio locum habet, licet ista servitutum rusticarum oppignoratio contra summi juris rationem propter utilitatem contrahentium admittatur. *h. l. 12.* Multa autem ita jure civili contra subtilem rationem disputandi pro utilitate communi recepta esse innumerabilibus rebus probari posse asserit JC. in *l. 51. in fin. D. Ad l. Aquil.* Servitutis etiam constitutæ usus alteri precario concedi potest. *l. 8. §. 5. D. de Precar.*

XIII. *Ad l. 22.]* Si ei, qui rem meam sine mea voluntate pignori obligaverat, heres extitero, ex post facto pignus directò non convalescit, sed utilis pignoratitia dabitur creditori contra heredem debitoris & dominum rei oppignoratæ. *h. l. qui,* ex qua persona lucrum capit, ejus factum præstare debet. *l. 14. C. de R. V. l. 149. D. de R. I.* Sed heres ex stellionatu debitoris juxta *l. 16. §. 1. D. de Pignor. act.* quod crimen cum persona extinguitur, utili actione pignoratitia non tenetur, quò, sed pauci, referunt. *l. 41. D. eod.* ubi ita distinguunt casum, quo dominium debitori ex post facto supervenit, & quo dominus existit heres debitori.

XIV. *Ad l. 31.]* Vasallus fundo servitutem licite imponit, quæ tantum noceat vasallo, nullum autem domino, ad quem beneficium fortè postea

postea reversum est præjudicium generetur. *c. un. vers. rei autem circ. pr. de Investit. de re al. fact.* sed eundem sine consensu eorum, quorum interest, appignorare prohibetur. *c. un. circ. pr. de Prohib. eud. alien. per Frid.* Contra servatur in emphyteuta, ut tamen resoluto jure dantis, resolvatur & jus accipientis. *h. l.* quæ quidem regula procedit in iis, qui non habent dominium plenum, sed eas tantum dominio proximum, vel si contractus sit initus sub conditione resolutive, ubi omnia in pristinum statum reponuntur. *l. 4. §. 3. D. de In di. addict.* Verum rei, cujus dominium pleno jure quæsitum erat, in tantum pignus tenet, ut, licet postea dominium recedat, creditor circa jus in pignore quæsitum præjudicium non patiat: Ita pignus obligatum manet, licet res obligatum sit redhibita. *l. 43. §. 8. D. de Ædil. edict. l. 4. in pr. D. Quib. mod. pign. solv.* Similiter non initur pignus, ubi res sic distracta est, nisi emptori displicuisset. *l. 3. D. eod.* Quare & pignus curare existimandum est, licet venditor remedio *l. 2. C. de Rescind. vend.* ab emptore rem revocaverit, *arg. dd. text.* neque iniqua conditio inferatur venditori, quod rem cum onere pignoris recipere teneatur, quia si constet rem pignori obligatam esse, emptor rem redimere atque pignus liberare cogitur. *d. §. 8.* & si dubitetur, utrum res vendita sit pignori obligata, emptor venditori cautionem de indemnitate præstabit, *arg. l. 1. §. 1. D. de Ædil. edict.*

IN QUIB. CAUS. PIGN. TAC.
CONTR.

XV. *Ad l. 3. & 4. §. 1.]* Etiam in invec̃tis illatis in horreum conductum vel diversorium, vel aream tacita pignoris conventio locum habet. *h. l. 3.* ubi tamen per horreum intelligitur locus, inquem reponuntur merces aut res similes. *l. 74. D. de Contrah. empt.* vulgò vocantur *park-buysen*. Ita & per aream in ead. *n. l. 3.* intelligitur locus vacuus, seu planities illa, quæ circum septa sit idonea ad tigna asservanda, non autem ager vel pars fundi; quomodo per horreum intelligitur pars fundi, si fundus sit conductus in *l. 211. D. de V. S.* atque ideo eo sensu exigitur expressa conventio. *h. l. 4. in pr.* qualis terminus ponendus est in *l. 14. §. 1. D. de Religios.* Stabula quæ non sunt in oppidis, nec in continentibus ædificiis, non sunt urbanorum prædiorum, quæ à cæteris ædificiis sunt separata, urbana tamen sunt. *l. 198. D. de V. S.* quod ad causam taciti pignoris attinet. *h. l. 4. §. 1.*

QUÆ RES PIGN. OBLIG. POSS.

XVI. *Ad l. 1. §. ult.]* Oppignoratio rei litigiosæ mobilis ipso jure sustinebatur. *l. 18. D. de R. V.* Sed qui rem litigiosam pignori accepit, si agat exceptione litigiosi submovebitur, quod restringitur ad res mobiles, ubi major collusio cum debitore exerceri potest. *h. §. ult.* Aliud igitur

igitur observatur in rebus immobilibus; neque hæc obligatio nocebit petitori, qui si in iudicio victor, dominus declaretur, rem pignoratam persequetur, neque in effectu exceptione defendetur creditor, qui rem litigiosam pignori accepit, quia exitus iudicii ostendit rem oppignoratam non fuisse ejus qui oppignoravit: Eadem exceptio litigiosi objicienda est emptori, si rem litigiosam mobilem siue immobilem emerit. *l. 1. & 2. C. de Litigios.* Moribus hodiernis res litigiosæ, vulgo *ding-taelige saecken*, quovis titulo alienari possunt, sed salvo jure tertii, ut sententia contra alienantem lata executioni contra tertium rei litigiosæ possessorem mandari possit: Et quoties utilitas aut necessitas urget, rem in iudicio deductam alienari, gratia Principis implorari solet, ut sine vitio litigiosi alienatio effectum sortiatur.

QUI POT. IN PIGN.

XVII. *Ad l. 2.]* Qui specialiter quædam & universa bona generaliter pignori accepit, ex adjuncta conditione præsumpta hoc egisse videtur, ut si ex his, quæ nominatim ei pignori obligata sunt, universum redigere debitum possit, obligatio generalis nihil noceat creditori posteriori, atque ita sit subsidiaria, ad quam non nisi post specialem fiat recursus. *l. 2. C. de Pignor. jung. arg. l. 9. C. de Distract. pign.* Hoc pronunciando secutus est Frisicæ Senatus. Sed qui bona

debitoris simpliciter generali pignoris jure obligata habet, potior est eo, cui specialiter prædium postea obligatum est, etiamsi prior ex cæteris pecuniam suam redigere possit. *h. l. 2.*

XVIII. *Ad l. 8. & ult.*] Privati anteriorem hypothecam habentes præferuntur fisco posteriori in bonis tempore prioris obligationis quæsitis. *h. l.* sed bonis postea quæsitis fiscus est potior. *l. 28. D. de Iur. fisc. arg. l. 2. & 3. C. de Privileg. fisc.* aliud est, si fiscus concurrat cum eo, qui est & anterior tempore ac insuper speciali privilegio vallatus, veluti si fiscus concurrat cum pupillo, qui & ipse hypothecam tacitam habet, & prior tempore fisco etiam in bonis post quæsitis præfertur. *h. l. ult.* quia quando duo privilegiati concurrunt, tunc mutuo concursu se impediunt, privilegia confunduntur, & pro privilegiatis non habentur, *arg. l. 11. §. pen. D. de Minor. l. 8. in pr. D. de Excus. tut.*

XIX. *Ad l. 10.*] Si plures sint creditores pignoratitii, obtinet regula, Qui prior est tempore, potior est jure. *l. 2. & 11. D. h. t. l. 2. 3. 4. 6. 7. C. eod.* seu qui prior de pignore convenit, licet posteriori creditori res sit tradita, in pignore præfertur. *l. 12. §. fin. D. eod.* Et regula ista locum habet non tantum in creditoribus hypothecariis, quibus hypotheca cautum est, sive expressa sive tacita, sed etiam in judicialibus, qui ex causa judicati pignus acceperunt. *h. l.* neque tamen in judicati actione prius ratio debet haberi ejus,

ejus, cui prior reus condemnatus fuit. *l. 61. D. de Re jud.* sed qui occupavit agere judicati, pignus capere in causam judicati, quia pignus judiciale non constituitur solâ sententiâ judicis, sed tum demum cum capitur. *h. l.* ita jus civile scriptum est vigilantibus. *l. 24. D. Quæ in fraud. credit.* atqui is sibi vigilavit, qui prior pignus ex causa judicati sibi cepit: Cæterum prædicta regula officium suum perdit in pignore prætorio in specie sic dicto, quod tantum servandæ & custodiendæ rei causa constituitur, quando unus ex creditoribus mittitur in possessionem rerum debitoris debiti servandi causa, vel unus ex legatariis legatorum servandorum causa, mittitur in possessionem bonorum heredis, ubi, si plures sint missi in bonorum possessionem, missio uni decreta omnibus sequentibus prodest. *l. 15. §. 15. D. Damn. infect. l. 12. D. de Reb. auct. jud. possid.* quando omnium creditorum eadem est conditio, necus ubi est diversa missionis causa; ita legatarii ob contumaciam heredis cavere nolentis in possessionem missi non præferuntur posterioribus. *l. 5. §. 2. D. Ut in possess. legat.* sed iidem præferuntur aliis creditoribus, qui postea ex causa contractus missionem vel petierunt vel impetraverunt. *l. 2. C. Qui pot. in pign. l. 3. C. Ut in possess. leg.*

XX. *Ad l. 12. §. 5.]* Si secundus creditor pignus distraxerit inscio primo primus aget non contra secundum creditorem, qui ei nullo jure obli-

obligatus est, sed actione hypothecaria experietur contra emptorem eundemque pignoris possessorem. *l. 1. D. de Distract. pign.* sed si primus creditor qui jus vendendi habuit, pignus distraxerit, emptor securus est, verum ex bono & æquo secundo creditori contra primum actio utilis hypothecaria conceditur ut hic restituat, quod plus percepit ex pignoris distractione, quam ei debebatur. *h. §.*

DE DISTRACT. PIGN.

XXI. *Ad l. 10.]* Regulariter venditor, licet evictionis casum specialiter non promiserit, evicta re ex empto tenetur. *l. 6. C. de Evict.* Excipitur creditor, qui rem oppignoratam jure creditoris ceu pignoris distraxit, quo nomine de evictione emptori obligatus non est, neque ad id quod interest, neque ad pretium restituendum. *h. l.* nisi aliter conventum fuerit, aut creditor distraxerit rem alienam sciens, atque ita emptorem ignorantem deceperit. *l. 1. & 2. C. Credit. evict. non deb.* sed & amplius emptori creditor tenetur, ut quam habet adversus debitorem actionem, præstet, h. e. pignoratitiam contrariam. *l. 38. D. de Evict.* utique creditor non tenetur, si ex causa judicati ab apparitoribus pignus captum distrahatur. *l. 74. §. 1. D. eod.*

QUIB. MOD. PIGN. SOLV.

XXII. *Ad l. 5. in pr.]* Liberato reo principali,

pali, liberantur etiam pignora. *l. 43. D. de Solut.* ratio est in *l. 178. D. de R. I.* unde si debitor paciscatur, ne à se fors petatur, actio etiam hypothecaria ope exceptionis perpetuæ eliditur. *l. 17. §. 2. D. de Pact.* quod pactum conventum etiam parit exceptionem perpetuam tertio possessori contra quem actio hypothecaria intentatur. *h. l.* Interdum tamen vincula pignoris durant personali ac principali actione submota. *l. 2. C. de Luit. pign.* veluti si reliquerit debitor duos heredes, ex quibus unus pro sua parte solvit, sed actio hypothecaria non perimitur, nisi totum debitum exolvatur. *l. 1. C. eod.* atque ita dicitur pignus habere causam indivisam. *l. 65. D. de Eviction.* Add. *l. 6. C. de Distract. pign.* Præterea licet præscriptione 30. ann. creditor sit exclusus ab actione personali, *l. 3. C. de Præscript. 30. ann. l. 5. C. Quib. non objic. long. temp. præscript.* non tamen est sublata actio hypothecaria, cui demum præscribitur 40. annis. *l. 7. §. 1. C. de Præscript. 30. ann.*

DE ÆDIL. EDICT.

XXIII. *Ad l. 43. §. 6.]* Actiones hæ redhibitoria & æstimatoria vel quanti minoris, concurrunt electivè, h. e. ut si una solidum consecuti fuerimus, altera extinguatur, non ut post finitam æstimatoriam redhibitoria adhuc locum habeat, *arg. l. 50. D. Pro soc.* Verum ob summam affinitatem & connexionem interdum redhibito-

hibitoria æstimatoriæ quasi inesse videtur, & quidem eo casu, quo homo venditus ita vitiosus est, ut eum emptori habere non expediat; ita officio judicis, quod actioni æstimatoriæ subservit, continebitur, ut reddito mancipio precium recipiatur. *h. §. arg. l. 25. §. 1. D. de Except. rei jud.*

DE EVICTION.

XXIV. *Ad l. 1. 34. §. 1. l. 39. §. 2. l. 43. 45. & 56. §. 2.]* Agitur de evictione non tantum, si tota res fuerit evicta, sed etiam pars ejus. *h. l. 1. 39. §. 2. l. 43. & 45.* appellatione rei pars etiam continetur. *l. 72. D. de V. S.* quod quidem procedit in fundo vendito, non etiam in homine vendito, ubi partis adjectio necessaria est, quia non videtur homo evictus, cum pars ejus evicta est. *h. l. 56. §. 2.* Datur tamen actio de evictione emptori, qui judicio communi dividundo superatus atque servus adversario, qui probavit eum communem esse, adjudicatus est, quia per hanc adjudicationem rem habere non licet emptori, ac totus homo ei aufertur. *h. l. 34. §. 1.* Quid si ancilla prægnans ex venditione sit tradita, & partus evincatur, an venditor de evictione conveniri potest? Nequaquam. *h. l. 42.* partus enim non est hîc pars ancillæ. *l. 26. D. de V. S.* licet alibi portio mulieris vel viscerum dicatur. *l. 1. §. 1. D. de Ventr. inspic.*

XXV. *Ad l. 21.]* Si servus venditus decesserit,

rit, antequam evincatur, non committitur stipulatio. *h. l.* per casum humanæ sortis finitum est periculum evictionis. *l. 26. C. de Eviction.* quod procedit, quando servus ante litem contestatam decessit, sed si post litem contestationem decesserit servus, stipulatio committitur. *l. 11. D. Iudicat. solv. l. ult. C. de Assert. toll.* Licet autem casu priori, non committatur stipulatio, de dolo tamen poterit agi, si dolus intercesserit. *h. l.* quod tamen non est intelligendum de actione doli subsidiaria, sed de actione ex empto, quæ nomine doli competit contra venditorem, quod sciens dolo malo servum alienum vendiderit, etiam antequam servus evinceretur. *l. 30. §. fin. D. de A. E.*

XXVI. *Ad l. 29. §. fin. l. 53. §. 1. l. 55. & l. 63.]* Ut auctor teneatur de evictione, requiritur, ut ei à successore singulari lis denunciatur, ac moneatur ut negotio adsistat, & causam instruat. *h. l. 53. §. 1. l. 55. & 63.* Denuntiari autem potest quolibet tempore, dum tamen ne prope ipsam condemnationem fiat. *h. §. fin.* quod quidem locum habet, quando ex causa venditionis res præstatur, ubi venditor rem alienam præstando satisfacere potest ab initio. *l. 28. D. de Contrah. empt.* verum ubi de evictione rei alienæ ex causa legati traditæ agitur, legatarius statim à principio prius quam iudicium accipiat, denunciabit heredi. *l. 29. §. pen. D. de Legat. 3.* nisi quis iudicium ibi pro sententia accipere malit.

malit. Eviçtâ igitur re legatâ, datur legatario regressus adversus heredem, sed quando res fuit legata generaliter, in re specialiter legata eviçtio non est præstanda. *d. §. pen. l. 45. §. i. l. 71. §. i. D. de Legat. i.* uti nec in donatione, nisi donator dolosè rem donaverit alienam. *l. 18. §. fin. D. de Donat.* vel nisi in se receperit casum eviçtionis, interpositâ stipulatione, nudo pacto interveniente donator non tenebitur. *l. 2. C. h. t.*

XXVII. *Ad l. 60. & 70.]* Venditor eviçtionis nomine nihil præter simplum emptori præstat, *h. l. 60.* eviçta autem re actio ex empto non ad pretium duntaxat recipiendum, sed ad id quod interest competit. *h. l. 70.* in cuius æstimatione ineunda non tantum dominii ratio habetur & impensarum atque accessionum, sed etiam lucri intercepti. *l. 8. 15. in pr. & §. ult. l. 66. §. fin. D. & l. 17. C. h. t.* Imò etiam ex stipulatu in duplum agi potest, quando emptor in casum eviçtionis sibi stipulatus est duplum, quod sic erit accipiendum, si sint venditæ res pretiosiores, si margarita fortè aut ornamenta pretiosa, vel vestis serica, vel quid aliud non contemptibile veniat. *l. 37. §. i. D. h. t.* Quandoque triplum vel quadruplum in casum eviçtionis promittitur. *l. 56. D. eod. l. 5. D. de Iur. fisc.* Qui tamen sciens fundum alienum comparavit ne quidem pretium propter eviçtionem à venditore recuperabit. *l. 27. C. de Eviçtion. l. 7. C. Commun. utr. jud.* Cum enim generaliter definiatur, eum qui dolosè

esse contraque legum præcepta mercatur, pre-
mum amittere. *l. pen. & ult. C. de Rescind. vend.*

7. *C. de Agricol. & censit. lib. II. l. fin. C. de
rad. decur. lib. 10.* & hîc æquum fuit, emptoris
olum pretii jactura multari, & fraudis laqueis,
uos creditoribus paraverat, implicari, quam
tionem adducit Græcus Paraphrastes, *πρωρεῖ
ἐν ὁ νόμος τὸν δόλον τῆ ἀγορᾶς, καὶ ἀντιτρέφει
αὐτῶν, ὅπερ αὐτοὺς ἐμελέτησε καὶ τῶν δανεισῶν.*

excipitur qui rem hereditariam sub conditione
egatam sciens rei gravamen pendente condi-
one ab herede emit, hic ad pretii restitutionem
ontra venditorem re evicta actionem habet.
*ult. §. pen. C. Commun. de legat. Add. & alium
asum in l. 1. C. Si vend. pig. ag.*

XXVIII. *Ad l. 51. & 63. §. pen. & ult.]*
Emptor qui auctorem laudavit, si succubuerit,
ppellare non tenetur. *h. §. pen.* sed spectat ad
emptorem, ut sententiam latam denuntiet au-
ctori in tempore, ne lapsu fatali, imo causa aliàs
bona perdat, atque ita emptori vitio suo ex
præscriptione via ad auctorem revertendi præ-
cludatur. *h. §. fin.* Idem regressus denegatur
emptori, si per imprudentiam judicis, aut per
errorem sit victus; injuria enim, quæ fit empto-
ri, auctorem non debet contingere. *h. l. 51.* Aliud
observatur in fidejussore, qui per imprudentiam
judicis condemnatus, si culpa ejus injustæ dam-
nationis causam non præbuit, adversus debito-
rem regressum habet. *l. 67. D. de Fidejuss. Quid*

B b

si pro-

si pronuncietur pro emptore, an sumptus in litem factos, si eos iudex compensaverit, à venditore repetet? Rescribunt Impp. in *l. 18. C. de Eviction.* ad venditorem eum reverti non posse, habebit igitur ne quidem sumptuum repetitionem. *arg. h. l. 51.*

EXERCITATIO XVI.

RESPONDENTE

BERNHARDO BORNEMAN.

DE USUR.

I. **A**d *l. 1. §. ult. l. 7. & 41. §. 1.*] Obligatione debitæ pecuniæ solenniter factâ, liberatio contingit. *l. 9. C. de Solut.* obsignatio autem solennis est, in qua hæc tria concurrunt, 1º, oblatio, quæ fit re, h. e. numeratione tum præsentis pecuniæ, tum etiam totius quæ debetur. *d. l. 9.* deinde testatò, sive per contestationem. *l. 19. C. de Usur.* seu testibus præsentibus. *l. 6. C. eod.* & denique opportuno loco & tempore. *d. l. 9. l. 72. D. de Solut.* 2º, ut pecunia oblata, si eam creditor accipere recuset, sacculo includatur, isque obsignetur. *l. 1. §. 36. D. Deposit.* 3º, ut pecunia ita obsignata, in tuto aliquo loco, veluti in æde sacra, vel quo iudex voluerit, deponatur. *d. §. 36.* Idem est in oblatione sola, si fors casu fortuito perierit. *l. 30. 34. 72. & 102. D. eod.*

eod. sed quando fors est salva, nec quæ pecunia oblata simul obsignata & deposita fuit, non tantum obligatio sortis durat. *l. 24. D. de Recept. qui arbitr. rec.* verum etiam usuræ ejusdem deberi non desinunt. *h. l. 7. & 41. §. 1.* quod intelligendum est de usuris ex conventionione debitis, quod *l. 6. & 19. C. de Usur.* idem statuitur de ea mora, quæ dicitur ex re contrahi, quam res ipsa arguit. *h. §. fin. l. 28. in fin. D. de Admin. tut.* sed sola oblatio sufficit, & ad evitandam pœnam. *l. 23. §. fin. D. de Recept. qui arb. excepto casu. l. 2. C. de Iur. emphyt.* & ad sistendum cursum iurarum, quæ ex mora per interpellationem contracta debentur, ubi per solam oblationem mora purgatur. *l. 91. §. 3. D. de V. O. d. l. 72. in D. de Solut.*

II. *Ad l. 3. §. 2.]* In fidei commissariam hereditatis restitutionem non veniunt fructus ab herede ante moram percepti, qui non hereditati, sed ipsis rebus hereditariis accepto feruntur. *l. 18. §. 2. & l. 44. §. fin. D. Ad SC. Trebell.* ne quidem si quis ita rogetur, *quicquid ex hereditate mea mihi pervenerit. l. 83. D. de Legat. 3.* nisi ex actione conventionali fideicommissum debeatur. *l. 32. D. Ad SC. Trebell.* cujusmodi cautio conventionalis incrementum fructuum recepit. *id. l. 1. §. 13. D. Vt legat. vel fid. serv. caus. cav. l. 178. §. 1. D. de V. S.* quæ ad stipulationem hereditatis pertinet, quanta pecunia ex hereditate pervenerit: Similiter heres si rogatus

sit restituere, quicquid ex bonis superfuerit, jure voluntatis, quod ex fructibus superfuerit, restituere debet. *h. §. 2. l. 58. §. pen. D. Ad SC. Trebell. modo propter subjectamibi rationem lectio affirmativa retineatur.*

III. *Ad l. 11. & 17. §. 6.]* Quantitas usurarum determinatur in *l. 26. C. de Usur.* ut illustres personæ non nisi trientes, mercatores besses, cæteri semisses usuras stipulentur vel paciscantur, quò videtur respicere, *l. 1. circ. fin. pr. D. eod. ibi, ita tamen ut legem non offendant; Usuræ gravissimæ sunt centesimæ, graviores sunt besses, semisses, quincunces modestos appellat Poëta.*

Quid petis, ut nummi, quos hic quincunce modesto

Nutrieras, peragant avidos sudore deunces?

Cujus magis interest, ei major usura debetur, magis interest mercatorum, quam Illustrium cæterorumque: Si qui ante fuerat mercator, defierit esse mercator, bessium privilegium cessabit, *arg. l. 196. D. de R. I.* Si quis autem cœperit esse mercator, ex veteri contractu besses exigere nequit, nisi de novo sint deductæ in stipulatum, excipitur fiscus, cujus debitores, qui esse cœperunt, majores, quam ante usuras præstare tenentur. *h. §. 6.* Ita & in quibus casibus aliis non debentur usuræ sine stipulatione, fisco & reipublicæ debentur, *h. l. 11.*

IV. *Ad l. 25. in pr. & §. 1. l. 28. & 45.]* Plus
juris

EXERCITAT. XVI. 389

uris in fructibus percipiendis habent bonæ fidei possessores, quam fructuarii, qui non aliter fructus lucrantur, quam si eos perceperint, vid. *supr. Exerc. 9. aff. 6.* at bonæ fidei possessor percipiendo interim fructus suos facit non tantum eos qui provenerunt diligentia & opera ejus, h. e. bonæ fidei possessoris, sed omnes. *l. 48. in pr. D. de A. R. D.* h. e. à quocunque & quoquo modo à solo fuerint separati. *h. §. 1.* fructus non jure semissis, sed jure soli percipiuntur. *h. l. 25. in pr.* Atque ita idem jus tribuitur bonæ fidei possessori quod domino *d. §. 1.* nisi lex sit impedimento. *l. 136. D. de R. I.* unde licet, sed juxta prædicta, fructuarius omnes fructus tam naturales quam sua opera acquisitos lucretur. *l. 7. 9. & 59. §. 1. D. de Vsufr.* aliud tamen est in bonæ fidei possessore, qui quidem percipiendo fructus suos facit, quos suis operis acquisivit, veluti serendo, non autem naturales, veluti si pomum decerpserit vel ex sylva cædit, quia non nascitur is fructus ex facto ejus. *h. l. 45.* Ac eo modo ideo fructus, quorum fit mentio in *h. l. 28. l. 78. D. de R. V. §. 37. Inst. de R. D. & A. R.* Juridicè annumerari solent iis fructibus, quos vocant Interpp. *industriales.*

V. *Ad l. 32. in pr. & §. 1.*] Mora ex persona debitoris committitur, quando interpellatus privata denuntiatione vel per litis contestationem opportuno loco & tempore non solvit. *h. pr. l. 23. D. de V. O.* neque justam causam recusandi

B b 3

habet.

habet. *l. 49. §. ult. & l. 127. D. de V. O.* sufficit autem unica interpellatio. *d. pr. l. 87. §. 1. D. de Legat. 2. l. 72. in pr. D. de Solut.* sed licet creditori juri suo renunciare, atque debitorem sæpius testatò interpellare, quod factum est in *l. 38. D. de Minor. l. 59. §. 5. D. Mandat. l. 122. §. 3. D. de V. O.* si tamen servo debitoris absentis denuntiatum sit, non protinus, cum sui potestatem facit debitor ac debiti repetendi instantia est omissa, per debitorem mora facta intelligitur. *h. §. 1.*

V l. *Ad ejusd. l. §. pen.]* Unicuique sua mora nocet, quod & in duobus reis promittendi observatur. *l. 173. §. pen. D. de R. I.* ut alterius mora alteri non noceat. *h. §. pen.* sed mora quæ in personam, sive ex negligentia & cunctatione personæ committitur, distinguitur à facto: Factum enim alterius alteri quoque nocet. *l. pen. D. de Duob. reis. h. c.* non prodest, quemadmodum circa ignorantiam juris & facti distingui solet; veluti, si ex duobus reis, qui Stichum dare promiserint, alter Stichum occiderit, hoc ejus factum nocet ipsi, seu non prodest ei ad liberationem. *l. 23. in fin. & l. 91. §. 3. D. de V. O. l. 48. §. 3. D. de Legat. 1.* Item in duobus reis stipulandi ab altero delatum jusjurandum etiam alteri nocebit. *l. 28. D. de Iurejur.* Et quia ibi una eademque est obligatio, unus contractus, ex eadem origine, una actio ex eadem debendi causa, ideo quoque unius creditoris diligentia, libelli admonitio, interpellatio, conventio, litis contestatio,

atio, protestatio publica, alteri prodest, unius-
ue correi debendi agnitio debiti, quæ sit nova
autione, vel chirographo aut solutione usura-
um, vel partis debiti, aut datione pignoris vel
dejussoris, alteri quoque nocet. *l. ult. C. de
duob. reis.* Diversa ratio est, si quis duobus simul
rem suam commodaverit, vel locaverit, vel re-
um suarum administrationem commiserit, qui
videm singuli domino tenentur in solidum, li-
et non sint correi debendi simpliciter, sed quo-
ammodo. *l. 5. §. ult. D. Commod.* neque unius
actum alteri nocet. *l. 1. §. 43. D. Deposit.*

VII. *Ad l. 34. & 38. §. pen.] Usuræ vicem*
fructuum obtinent, & non debent à fructibus
separari. *h. l. 34.* uti possessor conventus petitio-
ne hereditatis ex S^{cto} fructus restituere cogitur.
l. 20. D. de Petit. hered. ita & usuras, quæ sunt
instar fructuum, vid. *l. 27. & 29. D. eod.* Quod
amen non est adeo effusè accipiendum, nam in
multis differunt; Fructus vel natura vel jure pro-
veniunt. *l. 45. D. h. t. l. 48. D. de A. R. D.* Usuræ
sunt obventiones civiles, quæ proveniunt jure,
non natura. *l. 62. D. de R. V. l. 121. D. de V. S.*
bonæ fidei possessor tenetur de fructibus perci-
piendis. *l. 5. C. de R. V. non de usuris. l. 20. §. 14.*
D. de Petit. hered. d. l. 62. D. de R. V. novatio non
extinguit fructuum perceptionem. *l. 4. D. de*
usur. extinguit autem cursum usurarum. *l. 18. D.*
de Novat. in judiciis bonæ fidei fructus omni-
modo præstantur. *h. §. pen.* etiam ante moram

percepti, *arg. l. 22. C. de R. V.* Usuræ autem hîc debentur à tempore moræ. *l. 32. §. 2. D. de Usur.* Quod ad hunc effectum judiciis bonæ fidei annumeratur actio personalis ex testamento, quæ pro legatis & fideicommissis competit. *h. l. 34. l. 3. in pr. D. eod. l. 87. §. 1. D. de Legat. 2.* quamvis aliàs sit stricti juris. *l. 5. §. ult. junct. l. seq. D. In lit. jur.* Exiguntur autem ibi usuræ ex eo tempore, quo lis contestata est. *l. 1. & 2. C. de Usur. legat.* non quod tempus litis contestationis sit necessarium, sed quia ex eo tempore certius ducitur & coarguitur ratio moræ, præcedit enim mora litis contestationem in judicio, si instantia legati petendi sit facta, si legatarius heredem extra judicium interpellaverit. *d. l. 3. D. h. t.*

VIII. *Ad l. 38. in pr. & §. 4.]* Favianâ actione revocantur ea quæ sunt in fraudem patroni alienata. *tit. D. Si quid in fraud. patron.* Paulianâ autem alienata in fraudem quorumvis creditorum revocantur. *h. §. 4.* Faviana est actio in personam. *l. 1. §. 26. D. d. t. quidni & Pauliana?* quæ pro exemplo actionis in personam adducitur in *h. §. 4. junct. h. l. pr.* licet propter quandam affinitatem annectatur actionibus prætoriiis in rem in *§. 6. Inst. de Action.* ubi tamen verba *bonis à creditoribus possessis*, non indicant pro iis demum bonis alienatis revocandis Paulianam competere, in quorum possessionem creditores missi erant, sed effectum illius actionis intentandæ

æ respiciunt, ut sit instituenda post possessionem, excussionem & distractionem bonorum, ex bonis distractis creditoribus satisfieri nequeat. *l. pen. C. de His quæ in fraud. cred.* Hoc in quadam hypothesei judicando sequutus est Senatus Frisæ.

DE PROBATION. & PRÆSUMPT.

IX. *Ad Rubr.*] Præsumptio in *h. Rubr.* distinguitur à probatione, reverà probatio non est, sed est jus quoddam ex iis, quæ probationis causa sunt producta, ortum, diciturque vulgo vel præsumptio juris, quando lex quidem præsumit, sed non simul disponit, veluti, si quis chirographo dato pecuniam sibi esse numeratam scripserit, lex præsumit numerationem esse factam, ac creditori conditionem certi concedit. *l. 5. C. de Non num. pec.* sed intra biennium ei qui scripsit exceptionem non numeratæ pecuniæ tribuit, & creditori probationem injungit, pecuniam esse numeratam. *l. 3. C. eod. add. l. 24. D. de Probat.* vel est præsumptio juris & de jure, quando lex & præsumit & simul disponit, atque hæc non admittit contrariam probationem, ita in eodem exemplo post biennium exceptio non numeratæ pecuniæ non admittitur, ne quidem si velit probare debitor pecuniam non esse numeratam *l. 14. in pr. C. de Non num. pec.*

X. *Ad l. 2. 5. §. 1. l. 8. 9. 19. & 21.*] Necessitas probandi incumbit ei qui agit. *h. l. 21. vel*

B b 5

paulo

paulò generalius, ei qui dicit. *h. l. 2.* nam & reus in exceptionibus actoris partibus fungitur, suamque exceptionem, velut intentionem, probare debet. *h. l. 19.* nisi exceptio sit merè negativa, qualis est allegata exceptio non numeratæ pecuniæ, quam reus probare non tenetur. *l. 10. C. de Non num. pec.* Interdum qui dicit non probat, si præsumptio aliqua transferat onus probandi in adversarium, veluti in *h. l. 8. 9. 24. & seq. de Probat.* Possessor igitur non probat, sed fruitur commodo possessionis, & adversarium ad onera petitoris compellit. *l. 24. D. de R. V. l. 2. C. de Probat.* Possessoris tamen conventi petitione hereditatis probant, non quia possident, sed quia prædia possessa sibi donata esse contendunt in *l. 16. C. eod.* Is qui negat, non probat. *h. l. 2. l. 23. C. eod. l. 10. C. de Non num. pec.* nisi, qui negat, in effectu aliquid dicat, ceu tacitè affirmet, veluti in *h. §. 1. l. 6. C. de Codicill. l. 14. C. de Contrah. stip.*

XI. *Ad l. 10.*] In exercendis litibus eandem fidem obtinent depositiones testium & fides instrumentorum. *l. 15. C. de Fid. instrum.* sed census (ceu tabulæ cujusque territorii publicæ. *l. 4. §. 1. D. de Censib.*) monumenta publica sunt potiora testibus. *h. l.* neque, cum de fide tabularum nihil dicitur, adversus scripturam testes interrogari debent. *Paul. 5. Recept. sent. tit. 15. l. 1. C. de Testib.* alioquin nullus esset probationum finis ac exitus certus, sed contrariâ scripturâ scripturam

im refelli oportet, & chirographum refutatur
 pocha, non testibus, *arg. l. 25. §. ult. D. de*
probat. l. 13. C. de Non num. pec. qui adversus
 chirographum testibus communitum non au-
 untur, pecuniam esse solutam asserentes, nisi
 quinque testes rogati solutioni adfuerint viri
 robi & summæ atque integræ opinionis, qui
 eo teste ex animi sui sententia affirmant solu-
 m esse pecuniam, juxta *l. 18. C. de Testib.*
ov. 90. Ita si testator coram tribus testibus
 vocaverit testamentum conditum, hæc sola
 declaratio ad testamentum legitime conditum
 firmandum non sufficit, nisi & decennium fue-
 temensum. *l. 27. C. de Testam.* An instrumen-
 s quoque probantur crimina? quidni? *arg. d.*
15. C. de Fid. instrum. l. fin. C. h. t. l. 22. C. Ad
Cornel. de fals. l. 2. C. Quor. appellat. non recip.
 idex non credet testimoniis, seu scriptis testium
 epositionibus, sed testibus, qui sunt producen-
 i, in judicio interrogandi. *l. 3. §. 3. D. de Te-*
ib.

XII. *Ad l. 12.]* Quando idem corpus ab
 no testatore bis legatur, semel tantum debetur.
 34. §. 1. *D. de Legat. 1.* qui enim pluribus spe-
 iebus utitur, non sæpius eandem rem eidem le-
 are, sed loqui sæpius voluit. *l. 66. §. 5. D. de*
legat. 2. l. 86. §. 1. D. de Legat. 1. quo pertinet
 egatum dotis. *l. 29. D. 1. D.* Quando autem
 adem quantitas sæpius est legata, sæpius præ-
 anda est summa, si legatarius probaverit testa-
 torem

torem voluisse multiplicare legatum. *d. l. 34. §. 3. D. de Legat. 1.* nisi præsumptio multiplicationis sit pro legatario, veluti si testator in diversis Scripturis, in testamento & codicillis, eandem summam bis legaverit; eo casu heredi injungitur necessitas probandi posteriorem scripturam esse inanem. *h. l.* Quæcunque in codicillis scribuntur, perinde habentur, ac si in testamento scripta essent. *l. 2. §. 2. D. de Iur. codicill.* Sed in iis quæ sunt juris, non facti. *l. 7. §. 1. D. eod.* quò referri debet voluntas testatoris. *l. 20. §. fin. D. de Instruct. leg.*

DE FID. INSTRUM.

XIII. *Ad l. 2.]* Reus conveniendus est non ex indice, exemplo alicujus scripturæ; vulgus vocat copiam, sed ex authentico. *h. l.* unde & commemoratio in chirographo pecuniarum, quæ ex alia causa deberi dicuntur, facta, vim obligationis non habet. *l. ult. D. de Probat. Nov. 119. c. 3. Auth. si quis. C. de Edend.* sed auget fidem scriptura talis commemorationis & debitoribus prodest jurisjurandi asseveratio facta à testatore. *l. 37. §. 5. D. de Legat. 3.* Probat etiam exemplum chirographi, si fide publica in acta aut in inventarium sit relatum. *l. 57. D. de Admin. tut.*

XIV. *Ad l. 4.]* Legitimationes celebrantur confectis instrumentis dotalibus. *§. ult. Inst. de Nupt.* emphyteusis conficitur scripturâ intervenien-

niente. *l. 1. C. de Iur. emphyt.* non tamen omis-
 scriptura actus illi infirmantur, fiunt enim de
 scripturæ, ut quod actum est, per eas faci-
 lis probari possit. *h. l. l. 4. D. de Pignor. l. 12.*
de Probat. l. 9. & 10. C. de Fid. instrum. In-
 dum scriptura est necessaria, veluti si ita inter
 contrahentes convenerit. *l. 17. C. eod. pr. Inst. de*
Ept. vend. Exigitur insinuatio in donatione,
 æ egreditur quingentos solidos. *l. 34. C. de*
Inat. §. 2. Inst. eod. Oppignoratio etiam bo-
 rum immobilium Ecclesiæ, quando licita est,
 non procedit sine interventu scripturæ. *Auth.*
h. jus porrectum est. C. de SS. Eccles. Confessioni
 scriptæ acquiescendum est, nisi qui ita confessus
 est, è contrario per apertissima rerum argumenta
 scriptis inserta religionem judicis possit instrue-
 re. *l. 13. C. de Non num. pecun.* Mandatis deni-
 que Principum non adhibetur fides, nisi diploma
 Principum in scripturam redactum proferatur.
l. 1. C. de Mandat. Princip.

DE TESTIBUS.

XV. *Ad l. 3. in pr. l. 6. 9. & 24.]* Domesti-
 testimonii fides improbatur. *l. 3. C. h. t.* unde
 testes idonei non sunt, quibus imperari potest,
 testes fiant. *h. l. 6. & 9.* Verum domesticum
 testimonium hîc non restringitur ad patriam
 potestatem, domesticus enim testis non tantum
 citur ille, qui est ejusdem gentis, & familiæ,
 sed & qui in eadem domo habitat. *l. 11. §. 1. D.*
de

de Pæn. l. 1. C. de Emendat. propinq. qui de domo accusatoris producit. h. l. 24. Græcis vocari solet οἰκοθεν ὁ μαρτυρ : sed in testamentis, quod domesticum testimonium reprobatur, refertur ad patriam potestatem. §. 9. Inst. de Testam. ord. Quare propter arctissimam conjunctionem & inde præsumptam affectionem fratrem pro fratre in judiciis ad testimonium dicendum non facile admiserim, arg. l. 5. C. de Testib. Amicum autem testem nominare nemo prohibetur, arg. h. l. 3. in pr. neque interest, utrum sit amicitia vulgaris vel levis notitia secundum l. 223. §. 1. D. de V. S. an omninò singularis; sed iudex ex sententia animi sui æstimabit, quanta fides testibus sit adhibenda. h. l. 3. §. 2. eadem est ratio inimici. d. l. 3. Sed testis produci non potest, qui ante in eum reum testimonium dixit. l. 23. D. h. t. & ὁ ἐγκληματικῶς πρὸς κατηγορήσας, ὃ δὲ ἀνατιμῶν μαρτυρεῖν καὶ ἄλλῃ, qui quemquam reum criminis fecerit, in eundem postea testimonium dicere non poterit. Eodem modo infamis ad testimonii dictionem admittitur, sed non est tanti ponderis & fidei testimonium infamis, quanti ejus qui est integræ existimationis. h. l. 3. in pr. & §. 5. Imo Paulus 5. Recept. sent. tit. 15. in princ. ait, testes illos quos vitæ humilitas infamavit, interrogari non placere, quod in teste & vitæ qualitas & dignitas spectari debeat: Canonistæ ulterius progrediuntur, atque eos etiam repellunt, quibus crimen objectum est, licet nondum

condum sint damnati. *caus. 6. quæst. 1. can. 17.*
ap. 13. & 54. X. de Testib.

XVI. *Ad ejusd. l. §. 2.]* Fama per se non
 probat, vanæ voces populi non sunt audiendæ,
 non enim vocibus eorum credi debet, quando
 ut noxium crimine absolvi, aut innocentem
 condemnari desiderant. *l. 12. §. 1. C. de Pæn. si*
men sint aliæ conjecturæ, fama accedens con-
firmat rei de qua quæritur fidem. h. §. 2. Idem
est judicandum de fuga, ob quam nemo condem-
nari debet; solent innocentes fugere, quod exi-
mum judicii reformident, pro convictis autem
liberi non debent. l. un. circ. princ. C. de Rapt.
arg. Nov. 8. c. 9. quamvis de fuga suspectos
addant. l. 7. §. 2. D. de suspect. tut. damnato
comparentur. l. 28. §. 1. D. de Bon. lib. & penè
si accusatores per fugam sint facti. Nov. 53. c. 4.
cc. pr. Ignoscendum est quidem ei, qui sangui-
nem suum qualiter qualiter redemptum voluit.
l. 1. D. de Bon. eor. qui ant. sent. mort. sibi consc.
ad si v. g. cum adversario transegerit. l. 18. C. de
transact.

XVII. *Adl. 10.]* Municeps in causa, cujus
 commodum non singulos, sed ipsam universita-
 tem concernit, testis esse non prohibetur, quæ
 cum sunt universitatis, non sunt singulorum,
l. 6. Inst. d. R. D. & A. R. D. sed in re propria,
cujus emolumentum vel damnum ad aliquem
eo nomine pertinet. l. 1. §. 11. D. Quand. appell.
 accendi testimonii facultatem jura non conce-
 dunt.

dunt. *b. l. l. 10. C. de Test.* Unde mulieri asserenti, licet juratò, se ab aliquo imprægnatam esse, in præjudicium viri non est adhibenda fides, sed solet in Praxi viro deferri juramentum, ut se ab omni suspicione purget; Interdum propter præsumptiones evidentes juramentum delatum fuit mulieri defloratæ: Singulari jure legatarii (quorum testimonio testamentum confirmatur, *l. 14. D. de Reb. dub.*) testes esse possunt in eo testamento, ex quo capient legata. §. 11. *Inst. de Testam. ord.* Jure etiam Canonico plenam fidem habent literæ Apostolicæ, quibus Papa proprium factum probat. *c. un. Clem. de Probat.*

XVIII. *Ad l. 18.]* Mulieres à testimonii dictione in testamentis arcentur. *l. 20. §. 6. D. Qui testam. fac. poss.* idem tentabitur de codicillis *arg. d. l. 20. §. 7. junct. l. ult. §. ult. C. de Codicill.* sed in judiciis, siue sint causæ civiles siue criminales, ad testimonium mulieres adhiberi posse argumento est lex Julia, quæ adulterii condemnatam testimonium dicere vetat. *b. l. add. l. 2. D. de Accusat.* Praxis admittit fœminas ad testimonium tam in criminali, quam civili causa, tam in foro ecclesiastico, quam civili, sed judex æstimat, quanta fides eis tribui debeat.

XIX. *Ad l. 21. §. ult.]* Scripturæ diversæ fidem sibi invicem derogantes ab una eademque parte prolata nihil firmitatis habent. *l. 14. C. de Fid. instrum.* sed si binæ tabulæ testamenti proferantur, in quarum una sint centum legata, in altera.

ea eidem quinquaginta, quinquaginta in dubio debentur. *l. 47. D. de Legat. 2.* Si testes contrarij deponant, iudex respiciet ad sinceram testimoniorum fidem, & ad testimonia, quibus potius lux veritatis adsistit. *h. §. ult. ut honestioribus testibus major fides adhibeatur. l. 9. C. de Testib.*

XX. *Ad l. ult.]* Nulla constitutione prohibitum est, procuratorem interrogari, atque in testimonium produci pro eo cujus negotia gessit. *l. 8. §. 8. D. de Iur. fisc. h. e. in causis aliis, & de rebus aliis, quarum respectu procurator non agit, sed in secunda instantia procuratores vel advocati non sunt testes idonei in causa, cui ante atrocitatem præstiterunt. h. l. c. ult. de Testib. in 6.* Hoc servat Praxis communis.

DE JUR. & FACT. IGNOR.

XXI. *Ad l. 2. 7. 8. & 9. §. 5.]* Facti interpretatio plerumque etiam prudentissimos fallit, is autem est certum & finitum. *h. l. 2. ignorantia juris latae culpæ adnumeratur & stultitia dicitur. in h. §. 5. quod tamen intelligendum est de re generali, & certo, non de jure aliquo singulari pertinente ad casus certos ac individuos, nec de eo quod consistit in opinionibus & disputationibus Doctorum; Secundum quæ qui errans in facto solvit, conditione indebiti solutum repetit, secus est in eo, qui jus ignoravit. l. 10. de Iur. & fact. ignor. l. 9. C. Ad l. Falcid. l. 6.*

C c

C. de

C. de Condiēt. indeb. quod quidem procedit, quando aliqua intercedit obligatio saltem naturalis, quæ justam retentionem accipienti tribuit; Cæterum ubi nulla subest naturalis obligatio, certè hîc æquitas, quæ dedit causam condictioni indebiti. *l. 66. D. de Condiēt. indeb.* suadet, ejus, quod, licet per errorem juris, solutum est, repetitionem esse, *arg. l. 7. D. de Condiēt. caus. dat. caus. non sec.* quò pertinet *h. l. 8.* omnibus juris error in damnis amittendæ rei suæ non nocet, unde explic. *h. l. 7. Add. supr. aff. 6.*

DE SPONSALIBUS.

XXII. *Ad l. 1.]* Nuptias facit consensus non concubitus. *l. 32. §. 13. D. de Donat. int. vir. & uxor. l. 30. D. de R. I. caus. 27. q. 2. can. 6. & 9.* Sponsalia autem sunt mentio & repromissio futurarum nuptiarum. *h. l. 1. can. 3. caus. 30. q. 5.* Impropriè igitur dicuntur sponsalia de præsentì in *c. ult. Extr. de Sponsal.* nam sponsa de præsentì respectu vinculi est uxor, licet ad perfectionem secundam, vel, ut loquuntur J^Cti, consummationem copula carnalis accedat. *dd. text.* Atque ideo nec deductio sponsæ in domum mariti est necessaria, *arg. dd. ll. jung. l. 66. D. de Donat. int. vir. & ux. l. 22. C. de Nupt.* nisi fortè mulier nubat absenti, vel conjuges ritum antiquum observare velint. *l. 5. D. de R. N.* Jure Canonico præcedentibus denuntiationibus in facie Ecclesiæ accedente benedictione sacerdotis cum precibus

EXERCITAT. XVI. 403

ous & oblationibus, præsentibus paranympis, nuptiæ peraguntur. *c. 30. quæst. 5. can. 1. c. 7. Extr. de Sponsal.* Moribus etiam hodiernis nuptiæ non aliter subsistunt, quam si in facie Ecclesiæ, aut coram Magistratu domicilii, si contrahentes sint pontificii, ritè consummatæ ferint; Unde Politica Ordinatio Hollandiæ matrimonia citra modum præscriptum inita addit nulla. *Pol. Ord. Holland. art. 3. add. LL. Transilul. p. 2. tit. 1. §. 4.* In Frisia tale matrimonium non est omnino nullum, sed ita contrahentes interdum pœnâ pecuniariâ, interdum arbitrariè puniuntur: Etiam si autem quod ad vinculum matrimonii sponsus de præsentibus pro uxore habeatur, non tamen ante matrimonii confirmationem gaudebit lucro dotis, quod ex statuto superstiti conjugii debetur, quia ex sententia statuti deferuntur lucra nuptialia in compensationem onerum matrimonii, quæ conjux non sensit ante matrimonii consummationem, *g. l. 20. C. de I. D. junct. l. 32. §. pen. D. de Dot. int. vir. & ux.* Statutum civitatis Neomagensis non desiderat thori conjugalis ascensum, sed sola benedictione & publica matrimonii confirmatione prævia, inducitur bonorum communitio, *soo balde daer twee luyden inder heyligen echt versamelt worden, ende oire kerck-ganck gedaen hebben.* *Add. LL. Reform. Velav. tit. 27. §. 2. Transilulan. d. p. 2. tit. 2. §. 2.*

EXERCITATIO XVII.

RESPONDENTE

BERNHARDO à WELDEREN.

DE RITU NUPT.

I. **A**d l. 2. 4. & 22.] In nuptiis contrahendis desideratur 1^o ætas legitima. *pr. Inst. de Nupt.* ut masculi sint puberes, fœminæ viri potentes, ἀνδρὸς δεκτικῶν: Pubertas in masculis æstimatur ex anno quarto decimo completo, viri potentia ex anno duodecimo. *h. l. 4. l. 24. C. de Nupt. Concord. Stat. Daventr. p. 3. tit. 1. art. 16.* Canonistæ pubertatem ex habitu corporis & potentia generandi metiuntur, quæ interdum prædictum annorum numerum antevertit, & tempus pubertatis anticipat. *c. 3. & 8. X. de Desponsat. impub.* quod cum fit, dicitur malitia implere ætatem juris civilis. *c. 9. X. eod. c. un. §. 1. d. t. in 6.* Ætas provecta olim etiam nuptias impediēbat inter sexagenarium & quinquagenarium ex l. Papia Poppæa. *Vlpian. in Fragment. tit. 16.* quia major annis 50. mulier non solet gignere. *l. 21. in princ. D. de A. E.* ejusque partus mirabilis existimatur, quia rarò contingit. *l. 12. C. de Legitim. hered.* Hodie in nuptiis contrahendis non amplius ratio habetur ætatis, nec impares aut intempestivæ propter grandem ætatem recusantur. *l. 27. C. de Nupt.* & qui à
majore

majore quinquaginta annis editus est, parentibus
 non ex testamento quam ab intestato succedit.
d. l. 12. 2º. Ut non contrahantur in gradibus
prohibitis. l. 17. C. de Nupt. §. 1. & seqq. Inst.
et. Et quia matrimonia debent à vi & metu ju-
sto esse libera. l. 134. D. de V. O. exigitur insuper
consensus eorum qui coeunt. h. l. 2. non cogitur
suus familias uxorem ducere. l. 21. D. de R. N.
Consensus ille declaratur verbis aut alio modo,
si puella annuat, vel manum porrigat, si annu-
um sub conditione matrimonii à viro oblatum
acceptet. Maluisse tamen videtur, qui patre co-
gente duxit uxorem, quam non duxisset si sui ar-
bitrii fuisset, dummodo tamen ab hoc metu re-
verentiali absint minæ, vincula & verbera. h. l.
et. Idem, quod de justo metu, judicandum est
de errore, nisi fortè committatur circa divitias,
placitum, mores, virginitatem. Denique
requirendus est consensus parentum, in quorum
potestate sunt liberi. d. l. 2. d. pr. Inst. de Nupt.
Etiam jure Canonico, quod non tantum de ho-
nestate, sed & de necessitate consensum paren-
um exigit, explosâ DD. distinctione inter cano-
nes veteres & novos. C. tua 25. X. de Sponsal.
ubi dicit Innocent. matrimonium in rei veritate
contrahi per legitimum viri & mulieris consen-
sum; at vero non est consensus legitimus, ubi
deficit paternus. caus. 30. quæst. 1. add. caus. ejusd.
5. can. 3. c. 32. q. 2. can. 13. Non igitur 1º.
requiritur matris consensus, arg. ejusd. l. 2. jung.

§. 3. *Inst. de Her. qual. & diff.* nisi sit filia major annis 25. quæ patre orbata matris consensum ob sexus imbecillitatem exigit. *l. 20. C. de Nupt.* Ita judicavit Senatus Frisiæ. Mores patriæ & aliarum provinciarum desiderant matris consensum. *LL. Rurem. p. 1. t. 2. §. 1. art. 6. 2º.* Neque Curatorum consensus necessarius est jure civili. *l. 20. D. h. t.* Aliud invenio in *LL. Transisulaniæ & Frisiæ. ll. Transis. d. p. 2. tit. 1. §. 2. Ord. Fris. lib. 1. tit. 1. §. 10.* Atque ita passim observatur.

[*l. 1. Adl. 3. & 16. §. 1.*] Singulari jure nepote uxorem ducente & filius consentire debet. *h. §. 1.* sed nuptiæ contrahuntur solo avo auctore, si filius sit mortuus, vel si nepos aliquam accipiat ex eadem familia, veluti, si nepos ex filio neptem ex altero filio ducat. *h. l. 3.* Moribus hodiernis consensus avi non est necessarius. Nuptiæ igitur consobrinorum de jure civili sunt licitæ, add. *l. 23. & seq. D. de Condit. instit. l. 78. §. 8. D. Ad SC. Trebell. l. 2. C. de Instit. & substit. l. 19. C. de Nupt. §. 4. Inst. eod.* ubi conjunctio adversativa autem est referenda ad *pr. §. 3. ejusd. tit.* adeoque hallucinatur, ut & alibi sæpius, Græcus paraphrastes, quod *d. §. 4.* legat negative, & δὲ νῦν τῶν πρὸς γάμον συνάπτει. Prohibitæ inter consobrinos sunt nuptiæ jure Canonico, quod collocat eos in gradu secundo. *6. pen. X. de Consanguin.* ubi nuptiæ prohibentur usque ad gradum quartum inclusivè, & adjicitur ratio satis ridicula,

ca, quia quatuor sunt humores in corpore, qui ex quatuor constant elementis. Hoc jus imitantur mo-
ri Patriæ, Transisulaniæ, Saxonæ, sed dispen-
satio contraria non est infrequens. *ll. Transisul.
d. tit. 1. §. 14. Stat. Davent. d. tit. 1. §. 21.* Jus
eile observant *Hollandi & Frisii.*

III. *Ad l. 12. §. fin. l. 14. in pr. & l. 55. §. 1.]*
Filius adoptivus matrem aut materteram patris
adoptivi, ducere prohibetur, quamdiu in ejus
familia est, alioqui si emancipatus sit, nuptiæ li-
ceat contrahuntur, quia post emancipationem
extraneus intelligitur. *h. l. 55. §. 1. non efficitur
matr, aut matertera, aut avunculus per adoptio-
nem h. §. fin. commentum legis. l. 76. D. de C.
et D. sed filius adoptivus, licet emancipetur,
tamen, quæ patris adoptivi uxor fuit, ducere non
potest, hinc sufficit eam aliquando novercæ lo-
cum sustinuisse. h. l. 14. Moribus adoptio, quia
non frequentatur, nuptiis impedimentum præ-
stare non potest.*

IV. *Ad ejusd. l. 14. §. 2. l. 39. §. 1. & l. fin.]*
Etiam jure gentium nuptiæ inter fratrem & so-
rem sunt prohibitæ. *Levit. 18. v. 9.* adeoque
inter eos incestus non tantum jure civili, sed &
jure gentium committitur. *h. §. 2. & h. §. 1. ubi
per mores intelligitur jus gentium, uti in l. 8.
de R. N. sed jus gentium non in infinitum in
gradu collateralium incestum porrexit, ut in li-
na rectâ, arg. l. 38. §. 1. & 2. D. Ad l. Iul. de adult.
gravior est incestus, qui committitur in linea*

recta, quam in collateralis, atque ideò fit oppositio, inter eos, qui ex gradu ascendentium vel descendendum, & qui ex latere uxores ducunt in *h. l. fin.*

X. *Ad l. 19.*] Liberi quidem, qui sunt in potestate parentum, consensum in nuptiis contrahendis requirere debent, sed si parentes injuria, *h. e.* non redditis justis dissensus seu recusationis causis liberos prohibuerint ducere vel nubere, per proconsules præsidesque provinciarum coguntur in matrimonium collocare vel dotare. *h. l.* imò filia annos 25. egressa, si parentes distulerint eas marito copulare, sine parentum consensu marito se, libero tamen, conjungere possunt; nec hoc ad ingratitudinem iis imputabitur. *Nov. 115. c. 3. §. 11.* Et hoc temperamentum videtur exposcere constitutio Ordinum Gelriae promulgata anno 1597: ibi, *Alle houwelycken sonder consent vande Ouders gecontraheert, sullen nul ende van onweerden zyn, volghende (N.) de Keyserlycke beschreven Rechten.* Idem sequuntur Ruremundenses, *d. loc. §. 7.* ubi post annos 25. liberi consilium duntaxat parentum desiderant, & hoc post eam ætatem arbitrio judicis relinquunt; Transisulani, *d. loc. §. 5. 1. add. Ord. Fris. tit. 1. §. 6.* In Hollandia si filius fuerit egressus annum vigesimum quintum, filia vigesimum idem observatur; quod & Ultrajectini concedunt minorennibus, non expressio annorum numero, si parentes sine justa causa dissentiant. *Ordin.*

din. Ultraject. lata, Anno 1585. art. 1. Officium item paternum omnino est, dotem vel ante nuptias donationem pro sua dare progenie. *l. ult. c. de Dot. promiss.* sed liberis quos parentes habent in potestate. *h. l.* non igitur emancipatis, qui extraneorum loco habentur. *l. 195. §. 2. D. de V. S.* licet si pater iis spontè dotem dederit, hæc dos profectitia dicatur. *l. 5. §. 11. D. de I. D. id fecit pater in l. 44. & 51. D. eod.* Crediderim tamen ita restringendam esse *h. l.* ut parens ad dotandum in potestate habentem ita demum sit compellendus, si filia aliunde non habeat, unde nubere atque honestè sibi dotem facere possit; adeoque locuples, quæ bona pleno domini jure habet, non est necessariò dotanda, *arg. l. 2. D. de I. D.* quamvis iis liberis legitima debeatur, aut dos in legitimam imputetur. *l. 29. C. de Inoffic. test.* Verum in dubio censetur pater ex sua liberalitate hoc fecisse, & de suo potius patrimonio filia dotem constituisse, quam ex bonis filia, quæ administraverat. *d. l. fin. C. de Dot. promiss.*

VI. *Ad l. 25.*] Filius emancipatus etiam sine consensu patris uxorem ducere potest. *h. l.* sed si tam ignominiosam duxerit uxorem filius, ut dedecori sit tam ipsi quam patri mulierem talem habere, poterit abuti suo jure atque nepotem ex ista conjunctione natum exheredare. *l. 3. §. 5. D. de Bon. poss. contr. tabb.* Viduæ intra quintum & vicesimum annum constitutæ, etiam si emancipationis libertate gaudeant, in secundas

nuptias sine patris sententia non conveniunt. *l. 18. C. de Nupt.* Hoc laudavit Senatus Frisiae; Verum id paucis in locis observatur, nominatim Amstelodami in secundis nuptiis parentum consensus non præcisè exigitur.

V I I. *Ad l. 38.]* Alii desponsatae renuntiare conditioni & nubere alii non prohibentur. *l. 1. C. de Sponsal.* initio omninò impune licebat, postea cum dispendio arrharum. *l. 3. & seqq. C. eod.* quas solebat sponsus dare sponsae, ut monilia, aut annulum pronubum, *μνίστρα*, pignora. *l. 3. & ult. C. de Sponsal.* Si quis autem in ea provincia, in qua administrabat, sponsalia contraxerit, (nuptias enim cum provinciali durante administratione contrahere non potest. *b. l.* sed mores aliud servant) & arrhas dederit, licebit sponsae post depositam administrationem nuptias recusare, & extrinsecus data pignora lucrativa habebit, si ea non putet esse reddenda. *l. un. C. Si rect. provinc.* sed, quia id fieri turpe & indignum, & renuntiatis sponsalibus arrhae frequenter reddi solebant, ideò fit mentio redditionis in *b. l.* Moribus hodiernis invita parte à sponsalibus recedere nemini licet.

DE JURE DOTIUM.

V I I I. *Ad l. 6. §. 1. & l. 81.]* Dotale prædium dicitur quando marito dominium est quaesitum. *l. 13. §. 2. D. de Fund. dot.* quod procedit, si, qui tradit, sit dominus, sin minus, conditio usufructu-

E X E R C I T A T. XVII. 411

Acapiendi confestim marito inchoabitur. *tot.*
t. D. Pro dot. Inde consequitur etiam rem alie-
 am posse in dotem dari, & dicitur dos profecta
 patre, etiamsi fundum alienum in dotem dede-
 rit. *h. §. 1.* competit item actio rei uxoriæ pro
 e aliena in dotem data. *l. 11. D. Sol. matr.* Est
 tamen singulare in pecunia numerata, ut, si pater
 liæ nomine nummos alienos, quos mutuos ac-
 ceperat, aut in causam crediti receperat, in do-
 tem dederit, dos non ante profectitia efficiatur,
 quam si nummi sint consumpti. *h. l. 8.* ratio est
l. 19. §. 1. D. de R. C. Quod si res in dotem
 data evincatur, mulier marito tenetur de evi-
 ctione eique ex empto competit actio, quando
 res æstimata data est in dotem; re autem inæsti-
 mata data in dotem bonâ fide, propter evictio-
 nem actio marito non datur. *l. 1. C. de I. D.*

I X. *Ad l. 30. 64. & 68.]* Dos quæ fuit data
 in matrimonium prius, non aliter convertitur in
 posterius matrimonium, quam si hoc expressè
 agatur, sed & tacitè id interpretamur, si aliud
 conventum non fuerit. *h. l. 30.* Eodem modo
 dos redintegratur, quando mulier alii nupsit, &
 postea ad priorem virum rediit *h. l. 64.* quod in-
 telligendum est, si divortio matrimonium sit di-
 emptum. *l. 31. D. de I. D.* Cæterum si morte
 alterutrius sit dissolutum, & conjux superstes
 cum alio matrimonium secundum contraxerit,
 nec dos, nec pactum dotale primi matrimonii
 transferretur repetitum in secundo matrimonio. *h. l.*
 68.

68. l. 26. §. fin. D. de Pact. dotal. Hoc observat praxis. Si non divortium, sed jurgium simplex fuerit, dos ejusdem matrimonii manebit. l. 31. D. h. t.

X. Ad l. 33. & pen.] Socero, si ex promissione dotis conveniatur, hic honor tribuitur, ut in id, quod facere potest, damnetur, utique quando manente matrimonio & durante adfinitate dos promissa ab eo petitur, quo respicit l. 17. D. Sol. matr. Verum si soluto matrimonio conveniatur, in solidum condemnabitur. h. l. pen. l. 22. D. de Re jud. unde explic. l. 21. D. eod. Quod si maritus ab extraneo dotem exigat, solidum quoque consequitur, nisi donandi animo dotem promiserit extraneus. h. l. 33. Interdum tamen qui ita dotem donavit, privilegio competentiae non gaudet, veluti si donator ab uxore marito fuerit delegatus. l. 41. D. de Re jud.

XI. Ad l. 46. §. 1.] Si debitori suo mulier nuptura ita dotem promiserit, quod mihi debes, aut fundus Sempronianus doti tibi erit, in arbitrio est mulieris, quod in dote sit. h. §. sed si dotem simpliciter promittat marito, qui alternatè fundum aut decem debuit, electio tribuitur marito. l. 9. §. 1. D. de Fund. dot.

XII. Ad l. 54.] Res ex pecunia deposita comparata non sit deponentis. l. 6. C. de R. V. sed e mentis. tot. tit. C. Si quis alt. vel sib. sub. alt. nom. ut nec is, cujus pecunia prædium est emptum, hypothecam in eo habeat, nisi expressè vel genera-

eraliter hoc sibi in pignoris causam deduxerit
 17. *C. de Pign.* Ita si fundus ex pecunia dotali à
 marito sit comparatus, non acquiritur uxori di-
 recta vindicatio. *l. 12. C. de I. D.* sed fundus sit
 comparantis. *l. ult. C. de Serv. pign. dat.* Viden-
 tur tamen res, quæ ex dotali pecunia comparatæ
 sunt, esse dotales, quatenus, si maritus non sit sol-
 vendo, in subsidium mulieri utilis vindicatio ad-
 commodatur, si propterea pauperior sit facta.
 55. *in fin. D. de Donat. int. vir. & ux.* quo so-
 let referri h. l.

XIII. *Ad l. 60. 61. §. 1. & l. 69. §. 5.]* Dos
 pupillæ pro modo facultatum & dignitate nata-
 rum per tutorem rectè constituitur. *h. §. 5. l. 43.*
D. de Legat. 3. similiter curator in promittenda
 dote pro adulta modum statuet ex facultatibus
 & dignitate mulieris ac mariti, quousque ratio
 patitur. *h. l. 60.* neque in hac dotis constitu-
 tione exigitur decretum magistratus. *l. 9. §. 1.*
D. de Minor. l. 1. C. Si advers. dot. quando res ceu
 ipsa corpora maritus in dotem accipere maluit,
 sed si matrimonium non aliter contrahere patia-
 tur, quam pecuniis in dotem datis, decretum ju-
 dicis necessarium est. *h. l. 61. §. 1.*

XIV. *Ad l. 68.]* Matrimonium sine consen-
 su parentis contractum non dissolvitur, con-
 temptatio enim publicæ utilitatis privatorum
 commodis præfertur, ita *Paul. 2. Rec. sentent.*
tit. 19. in princ. sed ejus sententiæ, quæ non sunt
 relatæ inter II. Pand. non merentur fidem, nup-
 tiæ

tia enim ita contractæ sunt ipso jure nullæ, liberi ex ista conjunctione nati sunt illegitimi, injusti, spurii. §. fin. *Inst. de Nupt.* Concord. prædicta constitutio Ordinum Gelriæ, ibi, *dat alle houwelicken sonder consent vande Ouders gecontrabeert, sullen nul en van onweerden zyn.* Idem placuit Senatui Frisiæ. Cæterum nuptiæ ignorante patre contractæ confirmantur, si hic postea consenserit. *h. l. sed ratihabitio*, licet in contractibus retrahatur & ab initio mandato comparetur, *l. fin. C. Ad SC. Maced. l. 25. in fin. C. de Donat. int. vir. & ux. l. 60. D. de R. I. liberis ante natis non prodest*, quia in nuptiis jussus requiritur. *pr. Inst. de Nupt.* cujus natura est, ut actum præcedat. *l. 25. §. 4. D. de A. H.* atque ita hæc conjunctio sine patris consensu consummata est deterioris conditionis, quam concubinatus, ubi liberi per subsequens matrimonium efficiuntur legitimi, ac simili cum legitime natis perfuuntur fortuna. *l. 10. C. de Natur. lib.* Jussus autem opponitur consensui subsequenti, non etiam concomitanti, siue consensus ille sit expressus, siue tacitus, unde sufficit, si parens sciens nuptias à filio celebrari non contradicat. *l. 5. C. de Nupt. add. l. 7. §. 1. D. de Sponsal.* In praxi ratihabitio retrahitur ad tempus matrimonii contracti, quod nostrates colligere solent ex all. constit. ordinum Gelriæ, ibi, *ten waere de Ouders het Houwelijck naemaels approveerden ende bewilighden.*

XV. Ad

XV. *Ad l. 69. §. 4.*] Legatum generis su-
 metur, modo res à natura habeat certam de-
 terminationem, & per id ad rem certam deveni-
 re possit, ut si legetur homo, equus, bos. *l. 37.*
De Legat. 1. sed si genus simpliciter à destina-
 tione hominis dependeat, legatum non valet,
 vti si fundus legetur. *h. l.* tale legatum esset
 divisorium *l. 115. D. de V. O.* quia fundus desti-
 natione patrisfam. augetur & minuitur, eoque
 vilissimam quantitatem referri potest. *l. 34.*
§ fin. D. de Legat. 1. heres dando palium vel
 capitem terræ liberaretur, quia quælibet mini-
 ma portio fundi est fundus. *l. 60. D. de V. S.*
 Græci id denotant his verbis ὡς δυναμένης τῆς
 γαικῆς ἀπελευθέρωσιν τὸ πᾶν ἔσθαι. Verum inge-
 re valet legatum ædium, quæ non simpliciter
 à hominis destinatione pendent, modò habeat
 creator ædes in patrimonio. *l. 71. in pr. D. de*
Legat. 1. atque ita secundùm quid instituitur
 comparatio fundi & ædium in *l. 24. §. per. D.*
al. Moribus ex verisimili mente defuncti se-
 cundùm vires patrimonii, legatarii charitatem,
 cognitatem & necessitudinem legatum generis
 præstabitur.

XVI. *Ad eund. §.*] Si dos sit indefinitè pro-
 missa, neque species ulla neque quantitas ex-
 pressa, nulla eo nomine actio competit. *l. 1. C.*
de Dot. promiss. Si extraneus promiserit, qui vel
 minimum quid pro dote dando liberaretur; sed
 inter, qui dotem incertam promisit, nihilomi-
 nus

nus ex officio paterno dotem dare compellitur, atque hîc dotis quantitas pro modo facultatum patris & dignitate mariti constituitur. *h. §.* Et hoc usu receptum est.

XVII. *Ad l. 72.*] Nulla lege prohibitum est universa bona in dotem dare fœminam. *h. l. l. 4. C. de I. D.* modò ne fiat hæc datio in præjudicium liberorum, fœmina sit major, nec circa dotem circumventa. *l. un. C. de Inoffic. dot. l. 1. C. Si advers. dot. l. 9. §. 1. D. de Minor. l. 12. §. 1. D. de I. D.* Quod si mulier universa bona transfulerit, non maritus, sed ipsa tenetur creditoribus, si eos habuerit, *h. l.* etiamsi maritus ea lege dotem acceperit, ut ipse satisfaceret, *arg. l. 2. C. de Hered. vend. l. 22. C. de Donat.* Imò creditores bona translata actione in factum revocatoriâ repetunt, quæ enim universa bona sua alienavit, intelligenda est creditorum fraudandorum consilium habuisse. *l. 17. §. 1. D. Quæ in fraud. credit.* Moribus hodiernis propter bonorum communionem per matrimonium conjuges correi debendi constituuntur, alterque pro alterius debitis ante matrimonium contractis obligatur ac convenitur. Francicis, ac Burgundicis moribus etiam soluto matrimonio pro eodem debito superstes obligatur; contrarium eo casu sæpius judicavit suprema Hollandiæ Curia. Disquiritur, an, si mulier simpliciter nullâ expressim dote constituta matrimonium contraxerit, omnia bona in dotem data præsumantur? *Neg. arg.*

arg. l. fin. C. de Repud. junct. l. 2. D. de Probat. quæ sententia est communis, atque à Senatu Frisæ approbata.

XVIII. *Ad l. 76.]* Nisi matrimonii oneribus serviat dos, nulla est. *h. l. 76. l. 20. C. de I. D.* Cui consequens est, 1^o dotem stultè defini jus universale, *arg. rubr. D. eod.* ex dote pro sustinendis oneribus concessa marito jus in re acquiritur. 2^o. dotem non esse causam lucrativam, textus est in *l. 19. D. de O. & A.* licet lucrum annexum habeat, quo respectu inter donationes refertur in *l. 20. C. de Donat. ant. nupt.* 3^o. dotem cautam, confessatam, & promissam propriè loquendo non esse dotem; dotem non scriptura aut cautio, sed traditio, sed numeratio facit. *l. 1. C. de Dot. caut. non num.* licet interdum dos dicatur, ut in *l. 6. C. de Dot. promiss. l. ult. C. Solut. matr.* Prædictus *tit. de Dot. caut. non num.* in desuetudinem abiit, quia statur instrumento profitenti numerationem, si non probetur contrarium.

XIX. *Ad l. 77.]* Si mulier debitori suo, qui sub usuris debebat, nuptura dotem promiserit, quod is sibi deberet, nulla mentione facta usurarum, post contractas nuptias usuræ secuti temporis non sunt dotales, sed hac ratione usurarum obligatio erit soluta. *h. l.* At si pecuniam debitam cum usuris futuri temporis in dote promittenda demonstraverit, erunt quoque ex usuræ, quarum dies post nuptias cessit, dotis

D d

portio.

portio. *l. 69. §. 1. D. de I. D.* si tamen vir cœperit uxorem alere, atque sustinere onera matrimonii, pro quibus dos fuit data, ex eo tempore usuras non deberi rationis est, *arg. l. 7. D. eod. l. 11. D. de Pact. dotal.*

XX. *Ad l. 79.]* Mortuâ in matrimonio filiâ dos profectitia ad patrem revertitur. *l. 4. C. Sol. matr.* sed avo, qui neptis nomine dotem dedit, mortuo dos ad patrem, à quo non fuit profecta, non redit. *h. l.* nisi dos nepti contemplatione filii sit data, quo casu perinde est, ac si ipse filius dedisset, adeoque eam patri, licet exheredato reddi oportet. *l. 6. D. de Collat.* De ista quæstione egi *supr. ad l. 17. de SC. Macedon.*

DE PACT. DOTAL.

XXI. *Ad l. 7.]* Pacisci post nuptias, etiam si nihil ante convenerit licet. *l. 1. D. h. t.* sic pacisci licet, ut dos sit periculo mulieris, sed maritus pacisci nequit, ne dolum solummodo in dotem præstet. *l. 5. h. t.* Neque valet conventio, ne de moribus agatur, ne publica coërcitio privata pactio tollatur. *l. 5. d. t.* quod de coërcitione & iudicio censorio haud ineleganter exauditur, quia etiam ad iudicium censorium pertinuit, de moribus mariti & uxoris cognoscere, inquirere, &, si res ita postulare videretur, pronuntiare, imò etiam uxores coërcere, unde ex sententia Papin. in *l. 39. D. Sol. matr.* viro & uxore mores invicem accusantibus, causam repudii dedisse
utrum-

EXERCITAT. XVII. 419

utrumque pronuntiatum est; sed iudicium de
moribus hodie penitus sublatum est *l. 11. §. fin.*
C. de Repud. Filia item paciscendo sibi nocet,
sed patris conditionem deteriore facere eo casu
nequit, quo mortua ea in matrimonio dos ad pa-
rem reversura est nisi pater adjuncta filiae perso-
na experiatur, qui sibi imputare debet, quod ita
constituerit actionem. *h. l.* Hoc intelligendum
est de actione, quam pater habet communem
cum filia, non de actione ex stipulatu, si dotem
sibi reddi fuerit stipulatus, quam pater omnino
sibi habet propriam, nec in ea aliquod jus filiae
competit, adeoque hæc dotis actio remanebit
integra patri. *l. 2. §. 1. vers. sed utrum. D. Solut.*
matr.

DE FUNDO DOTALI.

XXII. *Ad l. 1. 4. 13. & passim.*] Prædium
dotale inæstimatum tam urbanum quam rusti-
cum ex causa voluntaria maritus propter *l. Ju-*
liam alienare prohibetur. *hh. ll.* etiam si mulier
consentiat. *l. un. §. 15. C. de R. V. A. pr. Inst.*
Quib. alien. lic. ne quidem si juramento consen-
sum confirmet, *arg. l. 5. C. de LL.* Jure Cano-
nico hoc iuramentum est servandum. *c. 28. X. de*
Iurejur. Facit *l. Julia* nominatim mentionem
fundì, prædii dotalis; nam res mobiles dotales
alienare licet. *l. 3. §. 2. D. de Su. & legit. her.*
l. 21. D. de Manumiss. l. 3. C. d. I. D. adeoque plus
juris tribuitur marito, quam tutori aut curatori

Dd 2

in

420 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

in rebus mobilibus pupilli ac minoris. *l. 22. C. de Admin. tut.* Imò variis aliis casibus etiam prædii dotalis alienatio marito conceditur, veluti si alienatio sit necessaria, si non competat mulieri actio de dote, neque sit competitura, si æstimata prædia sint in dotem data, nec convenit, ut electio mulieri servetur, si per universitatem transeat prædium dotale, si mulier iteratò consenserit, & maritus sit solvendo. *h. l. 1. in pr. & §. 1. l. 3. §. 1. D. & l. 1. C. h. t. l. 10. §. ult. D. de I. D. Nov. 61. c. 1. §. 3.* Moribus nostris & aliarum provinciarum fundum dotalem alienandi jus maritus habet, si uxor consentiat, nisi aliter convenerit. *Reform. Velav. tit. 24. §. 1. Reform. Zutphan. tit. 18. §. 11. ll. Rurem. p. 1. tit. 2. §. 2. art. 6.* In Hollandia invita & reluctantante etiam uxor maritus res uxoris alienat.

DE DONATIONIBUS INTER VIR.
& UXOR.

XXIII. *Ad l. 3. §. fin. & l. 39.]* Si constante matrimonio maritus uxori donaturus jussit debitorem uxori suæ solvi, debitor jussum secutus perinde liberatur, ac si marito solvisset, sed dominium pecuniæ marito acquisitum videtur. *h. §. fin.* Alia ratio est, si divortio facto maritus revocaverit donationem, atque mulier ab ignorante debitore pecuniam lucrandi animo acceperit, hîc non liberatur debitor ipso jure, sed per doli mali exceptionem, si conditionem fur-

urtivam, quam adversus mulierem habet, aut indicationem præstet. *h. l. 39. l. 38. §. 1. D. de solut.*

XXIV. *Ad l. 13. §. 1.]* Deportati amittunt ea, quæ sunt juris civilis, quæ autem sunt juris gentium, retinent. *l. 17. §. 1. D. de Pæn. in jure civili pro mortuis habentur. l. 14. D. de Novat. l. 53. §. fin. D. Pro soc. §. 1. Inst. Quib. mod. jus patr. pot. solv. ac ideò amittunt jura cognationis, neque eis conservantur legata, petitâ contra tabulas bonorum possessione. l. 1. §. 8. & seq. D. de Bon. possess. contr. tabb. Verum matrimonium, ubi præcipuè jus gentium inspicitur. l. 14. §. 1. D. de R. N. deportatione minimè dissolvitur. l. §. l. 1. C. de Repud. Nov. 22. c. 13. Sed si jus civile consideretur, matrimonium intelligitur solvi deportatione. l. 56. D. Solut. matrim. Cæterum non per omnia deportati pro mortuis habentur in jure civili, uti patet ex l. 77. §. 4. D. de Legat. 2. l. 17. §. 6. D. Ad SC. Trebell. l. 59. in pr. & §. 1. l. 104. D. de C. & D.*

XXV. *Ad l. 14. §. 1. & l. 54.]* Ob dotem promissam non solutam ex mora usuras deberi asserit vulgus, quia actio de dote sit bonæ fidei: Error est gravissimus; bonæ fidei enim est actio ex stipulatu surrogata in locum actionis rei uxoriæ, quâ mulier ex speciali privilegio soluto matrimonio dotem reposcit, non quâ maritus dotem promissam petit. *l. un. §. 2. C. de R. V. A.* Non igitur hîc exiguntur usuræ, à tempore mo-

ræ, sed ita demum, si in stipulatum sint deductæ. *hb. ll. l. 2. C. de Dot. promiss.* usuræ enim in strictis judiciis citra vinculum stipulationis non debentur. *l. 24. D. de Præscript. verb. l. 3. C. de Usur.* Sed ex nova Justin. Constitutione etiam marito dotis promissæ usuræ debentur, si ex tempore matrimonii biennium sit transactum. *l. ult. §. 2. C. de I. D.*

XXVI. *Ad l. 23. 32. §. 1. & l. 33.]* Inter conjuges donatio mortis causa inter conjuges constante matrimonio subsistit. *l. 9. §. fin. l. 10. & seq. h. t.* sed propria inter vivos donatio prohibita est. *l. 1. & passim h. tit. D. & C.* hæc autem confirmatur, si eâ nondum revocatâ donator decesserit. *h. l. 32. concordant LL. Zutphaniensium. tit. 15. §. 1. Statut. Zutphan. tit. 27. §. 1. ibi dat de gifte gene werckinge ofte effect sal hebben, dan nae aslyvigheyt des gifiers.* Atque illud non tantum accipiendum est de donationibus perfectis traditione, verum etiam de iis, quæ in terminis conventionis subsistunt: Oratio quidem Severi ad rerum sive corporum donationes pertinebat. *h. l. 23.* sed postea pleniori oratione Antonini adjectum est, ut illa confirmatio ad omnes donationes porrigeretur, atque donatio contra donantis defuncti heredem actio concederetur. *h. §. 1. h. l. 33. Add. l. 2. C. de Dot. caut. non numer.* Hæc moribus exiguum usum habent, nisi pactis antenuptialibus sit exclusa bonorum communio.

XXVII. *Ad*

XXVII. *Ad l. 51.*] Non est inter conjuges
 re Civ. bonorum communio, viri servi non
 cuntur proprie uxoris servi, neque uxoris
 propriè viri. *l. 1. §. 15. D. Ad SC. Syllan.* Bona
 onstante matrimonio quæ sita præsumitur uxor
 re mariti quæ siviisse. *h. l. l. 6. C. h. t.* Aliud
 otinet, si ex conventionē speciali conjuges so-
 etatem universarum fortunarum contraxerint.
l. 16. §. fin. D. de Alim. leg. l. 17. §. 1. D. Sol. matrim.
dicatur & uxor socia. l. 1. D. Rer. amot. l. 4.
. de Crim. expil. hered. sed solum respectu con-
 exitatis vitæ, seu cohabitationis, participatio-
 s utriusque fortunæ, domicilii, familiæ, digni-
 tis, fori, cujus est maritus. *l. 22. §. 7. D. Sol.*
atrim. l. 8. D. de Senat. l. 65. D. de Iudic. l. 1. C.
In jus voc. l. 13. C. de Dignitat. lib. 12. l. ult. C.
Incol. lib. 10. l. 6. C. de Professor. lib. 10. De
 moribus hodiernis dixi supr. *Exerc. 14. aff. 2.*

DE DIVORTIIS & REPUD.

XXVIII. *Ad l. 1. & 6.*] Matrimonium
 rimitur, Divortio, Morte, Captivitate. *h. l. 1.*
10. & 56. D. Sol. matr. l. 12. §. 4. D. de Ca-
iv. & postlim. rev. hodie hoc mutatum est, &
 onec manifestum est, superesse virum aut uxo-
 em, matrimonia manent insoluta, nec venient
 d secundas nuptias viri aut mulieres: sin in in-
 erto sit, utrum vivat an mortuus sit captivus,
 uinquennium debet expectare, quo elapso ci-
 a metum pœnæ denuo nubet alteri. *Nov. 22.*

Dd 4

67.

c. 7. unde descripta est h. l. ibi, & generaliter. Jure novissimo quantiscunque annis in expeditione manserit etiam maritus, nec vel literas vel nuntium miserit uxori, à secundis nuptiis abstinere debet, quamdiu is vixerit. Nov. 117. c. 11. Quod si maritus à conjugē discedat, & longius ablit, nullâ justâ, honestâ, ac necessariâ causâ coactus, sed tantum levitate & malitia quadam, vel impatientiâ freni conjugalis, aliisve non necessariis neque probabilibus causis impulsus oberret, absque animo revertendi ad conjugem, per hujusmodi malitiosam desertionem, quibuscunque remediis publicè frustra adhibitis, applicari solet lex Pauli 1. Ad Corint. c. 7. v. 15. At si infidelis se separet, separatus esto, non est servituti subiectus frater aut soror in hujusmodi rebus, quæ doctrina Apostolica licet loquatur de fidei deserto ab infideli, analogicè tamen etiam ad conjuges Christianos non malè extenditur.

SOLUTO MATRIMON.

XXIX. *Ad l. 12. 13. 17. §. fin. & l. 18.] Maritus de dote conventus duntaxat in id, quod facere potest, condemnandus est. h. l. 12. ut ipsi aliquid sufficiens relinquatur. l. 30. D. de Re jud. ne egeat. l. 173. in pr. D. de R. I. & si iudex ignorantia juris lapsus eum in solidum condemnaverit, exceptione doli utetur etiam post sententiam h. §. fin. contra naturam regularem exceptionum peremptoriarum. l. pen. C. Sent. rescind.*
non

ne poss. Neque verò dotis tantum nomine maritus condemnatur, in quantum facere potest, sed etiam ex aliis contractibus ab uxore conventum. *l. 20. D. de Re jud.* quod exaudiendum de iis contractibus, qui sunt celebrati constante matrimonio, si soluto matrimonio res gesta sit, ratio est plena, uxori maritus condemnatur in idem. *l. 35. D. de N. G.* excepto casu *l. 3. D. de Constit. pecun.* Etiam si autem maritus de dote cautione teneatur in quantum facere potest, cautionem tamen exponet mulieri de integra solutione facienda, quoties ad meliorem fortunam pervenerit. *l. un. §. 7. C. de R. V. A.* quod de nuda cautione seu repromissione, non satisfactio intelligitur, arg. *l. 63. §. 4. D. Pro soc.* Beneficium istud competentiae, quia est personale, cum persona extinguitur *h. l. 13.* neque heredi præstat. *h. l. 12.* excipiuntur filii mulieris, qui patris heredes extiterunt. *h. l. 18.* Diversum placuit in privilegio prælationis, quod tribuitur mulieri, si pro dote restituenda experiatur, id filius mulieris providentia inductum est. *§. 29. Inst. de Action.* ad liberos igitur non transit, nisi concurrant cum noverca posterioris matrimonii. *l. 12. §. 1. vers. exceptis. C. de His qui pot. in legn.*

DE IMPENS. IN RES DOT. FACT.

XXX. *Ad l. 1. §. ult. l. 5. & 6.]* Impensæ necessariæ ipso jure minuunt dotis quantitatem,

D d 5 eas.

earque maritus per retentiones servat. *h. l. 5.* utiles impensæ repetuntur mandati actione, si mulieris voluntas intercedat, quâ cessante, si utiliter res gesta sit, negotiorum gestorum adversus eam sufficit actio; si voluptuariæ sint, deductio operis, quod fecit, sine læsione tamen prioris speciei marito relinquitur. *l. un. §. 5. C. de R. V. A.* Pistrinum aut horreum adjectum insulæ dotali ad impensas utiles refertur. *h. l. 6.* sed plerumque. *l. 79. §. 1. in fin. D. de V. S.* ad necessarias enim tales impensæ pertinent, si pistrinum vel horreum sit factum necessariò. *h. §. ult.*

DE AGNOSC. LIBER.

XXXI. *Ad l. 3. §. 4.]* Tria enumerantur actionum præjudicialium exempla, an aliquis sit liber, an libertus, & de partu agnoscendo in §. 13. *Inst. de Action.* quartum non agnosco, si disceptetur præjudicio, an uxor fuerit. *h. §.* quia illa quæstio est disceptanda in præjudicio de partu agnoscendo: Neque quintum eò pertinet, an bona jure venierint ex *l. 36. D. de Reb. auctor. jud. poss.* ubi pro præjudicio in codicibus sanioribus legitur, *judicio vel per judicem.*

EXER-

EXERCITATIO XVIII.

RESPONDENTE

PAULO SLUYSKEN,

DE TUTELIS.

Ad l. 3. §. 2. l. 4. & seq.] Tutor (nisi per consequentiam) auctoritatem in rem am commodare prohibetur. l. 1. & 7. D. de auctor. tut. & , si vel per interpositam personam in pupilli emerit, emptio est nullius momenti. §. 3. D. eod. sed sustinetur, si fiat palam, vel auctoritate sui contutoris, vel eo deficiente secreto judicis cum causæ cognitione, vel in publica auctione, consensu consanguineorum pupilli, iisque præsentibus. d. l. 5. §. 4. Ita si inter pupillum tutoremque judicium sit agendum, si auctores sint tutores, altero auctore, judicium cum altero suscipitur. l. 24. D. de Testam. tut. sin minus, interim tutor dabatur. §. fin. Inst. de Auctor. tut. qui tutor prætorius vel prætorianus vocabatur. Vlp. in fragm. tit. II. vers. moribus, postea in eam rem litem curator acceptus fuit. l. 1. C. de In lit. and. tut. vel curat. d. §. fin. quò respiciunt hh. ll. Sed hic curatoris dandi mos hodie exiguum usum habet, quia prohibet Justin. creditorem debitoremque pupilli aut minoris ejus esse tutorem vel curatorem, & si tutor datus se creditorem dissimulat, jus crediti amittit. Nov. 72. c. 1. & 2. Nov.

Nov. 94. *Auth. Minoris debitor. C. Qui dar. tut.* Hic rigor in Parlamento Parisiensi non observatur, neque eum laudat Senatus Hollandiæ, nisi fraudis suspicio accedat. Constitutiones prædictæ & in legitimo & in dativo tutore locum habent, sed in testamentario eas Praxis rejecit, si testator, cum daret testamento tutorem, sciverit eum esse creditorem vel debitorem.

II. *Ad l. 6. §. 2.]* Officium jus dicentis est latissimum, atque ea etiam comprehendit, quæ non sunt jurisdictionis propriæ, veluti pupillis non habentibus tutores constituere. *l. 1. D. de Jurisdic.* Tutelæ enim datio neque est imperii neque jurisdictionis, sed ei soli competit, cui nominatim hoc jus dedit, vel lex, vel SCtum, vel Princeps. *h. §. 2.* quomodo oratione D. Marci datum est jus dandi tutores Juridico qui Alexandriæ agit. *l. 2. D. de Offic. Jurid.* & legato proconsulis. *l. 1. §. 1. D. de Tutor. dat. ab his.* sed est jurisdictionis anomalæ, extraordinariæ, quo sensu illud vocabulum sumitur. in *l. 3. in pr. D. de Postul. l. 3. §. 5. in fin. D. Indic. solv.* Quibus consequens est, ne quidem mandante præside alium tutorem dare posse. *l. 8. in pr. D. de Tutor. & Curator. dat. ab his.* sed magistratus municipales, quibus hoc jus specialiter concessum est, dant tutores jussu præsidum. *§. 4. Inst. de Attil. tut. h. e.* præviâ monitione, præcepto, decreto præsidum jus suum exercent, vid. *l. 46. §. 6. D. de Admin. tut.* Quod tamen restringitur in *§. 5. Inst.*

l. de Attil. tut. Moribus hujus seculi non am-
 pus specialis concessionis, sed magistratus jure
 tores constituuntur.

III. *Ad l. 7.]* Testamento tutores hi dari
 ssunt, cum quibus testamenti factio est. *l. 21.*
de Testam. tut. quod non incommodè accipi-
 r de testamenti factione passiva; nam & filius-
 m. tutor rectè constituitur testamento. *pr. Inst.*
qui testam. tut. dar. poss. vel à magistratu; Et
 quidem parens filio tutelam gerenti expressè
 onsenferit, ac ita quasi in se periculum recepe-
 t, ex administratione filii in solidum tenetur,
 21. *D. de Admin. tut.* sin sciverit duntaxat, ne-
 ue contradixerit, obligatur peculio tenus, *h. l.*

IV. *Ad l. 10.]* Etiam non municeps tutor
 ri potest, dummodo municipi detur. *h. l.*
 od restringitur ad majorem magistratum, vel
 ti provinciæ præsidem, cui subsunt varia mu-
 cipia; modò, qui datur, sit ejusdem provin-
 æ, ac tutorem det secundùm suam jurisdictio-
 em. §. 4. *Inst. de Attil. tut.* h. e. secundùm ter-
 minos & limites suæ jurisdictionis, ut subsit ejus
 rritorio & jurisdictioni. *l. 1. §. ult. D. de Tutor.*
cur. dat. ab his. Ita magistratus municipalis
 on alium dat tutorem, quam qui ab eodem
 municipio vel agro ejusdem municipii sit. *l. 3. D.*
od. Et quia par in parem non habet imperium
 ut jurisdictionem, *l. 13. §. 4. D. Ad SC. Trebell.*
 4. *D. de Recept. qui arb.* ideo magistratus muni-
 cipalis collegam suum tutorem quidem dare po-
 test.

test. *l. 19. §. 1. D. de Tutor. & curat. dat. ab his. l. 3. D. Qui pet. tut. l. 15. §. 9. D. de Excus.* sed is invitus constringi nequit ad tutelam delatam suscipiendam. *l. 6. §. 16. D. eod.* Hoc judicando approbavit Senatus Frisiæ.

V. *Ad l. 15.]* Transfuga propriè dicitur, qui malo consilio & proditoris animo patriam reliquit, hic hostium numero habetur. *l. 19. §. 4. D. de Captiv. & postlim. rev.* & mediam patitur capitis deminutionem. *l. 5. §. 1. D. de Cap. min. quæ solvit tutelas. §. 4. Inst. Quib. mod. tut. fin.* improprie transfuga vocatur, qui animo explorandi hostes consensu ducis defecit, hic manet civis Romanus, ac de eo exaudire solent. *h. l.* cum hîc transfuga legato comparetur.

VI. *Ad l. 16. & ult.]* Fœminæ tutrices dari non possunt, quia id munus masculorum est. *h. l.* ut ne quidem matri tutela liberorum testamento patris rectè demandetur. *l. 26. in princ. D. de Testam. tut.* Nec magistratus curam minorum delegare debent mulieribus. *l. 21. D. de Tutor. dat. ab his.* sed *h. l. 16.* inserta est particula *plerumque*, quia mater specialiter tutelam filiorum postulare potest. *h. l. 1. & ex Auth. Matri & avia C. Quand. mul. tut. offic. & Nov. 118. c. 5.* sine rescripto Principis mater & avia admittuntur ad tutelam, modò secundis nuptiis & Scto Vellejano renuntiaverint. Consentiunt Hollandi. Mores nostri hanc renuntiationem non desiderant. In Gallia quoque mater & avia legitimam liberorum

EXERCITAT. XVIII. 431

orum tutelam suscipere possunt absque ullo iurejurando & renuntiatione speciali secundarum nuptiarum, nec necesse est, ut specialiter renuntient beneficio S^Cti Vellejani. Apud Antwerpienses mater est tutrix, si in testamento eam vocaverit testator. *LL. Antwerp. tit. 43. §. 14.* Quando autem mater & avia ad secunda vota convolarunt, privantur tutela, & rationem administrationi reddere tenentur. *Nov. 22. c. 40. Nov. 94. c. 2. & 155. Auth. Sacramentum. C. Quand. mul. tutel. offic.* Concordant mores holierni. *Ref. Zutph. tit. 19. §. fin. Stat. Zutphan. tit. 29. §. 1. Ref. Velav. tit. 29. §. 7. LL. Transul. p. 2. tit. 4. §. 3. Antw. d. tit. 43. art. 63.* Neque propter præsumptam animi alienationem, mater eandem reassumit, si sit vidua facta, prout iudicavit Camera Spirensis.

DE TESTAM. TUT.

VII. *Adl. 3. §. 1.]* Eos demum testamento tutores datos nos accipere oportet, qui iure dati sunt. *h. §. 1.* quare tutor datus filio emancipato & à magistratu confirmatus non testamentarius proprie sed dativus dicendus est, licet in aliquibus effectibus tutorem testamentarium sapiat, veluti quod præferatur legitimo, quod ei satisfactio remittatur. *l. 3. D. de Confirm. tut. Add. 32. D. de Excusat.*

VIII. *Adl. 4. 26. §. fin. & l. 31.]* Nemo potest tutorem dare cuquam, nisi quem in suis heredibus

redibus testator habuit. *l. 73. §. 1. D. de R. I.*
 vel saltem qui est in potestate. *l. 1. D. h. t.* Exhe-
 redato igitur filio pater jure dat tutorem. *h. l. 4.*
§. 31. Est enim suus heres, arg. *§. 2. Inst. de*
Her. qual. & diff. junct. pr. & §. 4. Inst. de Pupill.
substit. licet patri non existat suus heres. *l. 1.*
§. pen. D. de Su. & legit. her. h. e. quod ad effe-
 ctum capiendæ hereditatis ei sit abscissum jus
 sui. *l. 9. §. 2. D. de Lib. & postb.* sed propter li-
 tem inofficiosi testamenti ordinandam tutor ex-
 heredato datus est confirmandus. *h. §. fin.* Ma-
 ter non aliter liberis testamento dat tutorem,
 quam si eos instituat heredes, & Prætor insuper
 præviâ inquisitione tutorem datum confirmet.
h. l. 4. Quando autem liberos non instituit he-
 redes, solet, arbitrariè tamen, præses provinciæ
 tutorem ex voluntate defunctæ datum confir-
 mare. *l. 4. C. de Testam. tut.* Moribus matri po-
 testas dandi tutores est concessa.

IX. *Ad l. 6.]* Si tutor sit datus liberis, etiam
 nepotibus datus esse intelligitur, sed si testator
 sit usus vocabulo filiorum, nepotes non conti-
 nentur. *h. l. §. fin. Inst. Qui testam. tut. dar.* quod
 procedit, ubi proprietas verbi inspicitur, aliter
 enim filii, aliter nepotes appellantur, quomodo
 in fideicommissis censuit Senatus Frisiæ appella-
 tione *kindt* vel *kinderen* nepotem non compre-
 hendi: Cæterum appellatione filii omnes libe-
 ros intelligimus. *l. 84. & 220. §. fin. D. de V. S.*
 si extensionem vocabuli & justam interpretatio-
 nem

em consideremus. *l. 201. D. eod.* Ita SCtum Macedonianum, quod conceptum est de filiis, corrigitur ad nepotes. *l. 6. §. 1. C. Ad SC. Ma-*
ced. sic si filii, quos pater instituit heredes, sint
ramortui, nepotes instituti intelliguntur. *l. 85.*
D. de Her. instit. Si quis concubinæ suæ villicum
am filiis legaverit, etiam nepotes villici debent
ir. *l. 41. §. 1. D. de Legat. 3.*

X. *Ad l. 12. & 3. seqq.*] Tutor separatim sine
ecunia dari non potest. *l. 53. circ. med. pr. D. de*
S. præficitur quidem principaliter personæ.
l. 14. sed per consequentiam universo patri-
monio datus esse intelligitur. *§. 17. Inst. de Ex-*
usat. tut. datio autem non sustinetur, si certa-
um rerum vel causarum tutor testamento datus
t. *h. l. 12. & 13.* si tamen pupillus habeat diffu-
um patrimonium in diversas provincias, utilis
st datio, velut si tutor detur rei Africanæ vel
yriaticæ. *h. l. 15.* atque hæc divisio non juris, sed
irisdictionis est, ac modum administrationi fa-
it. *l. 36. D. de Admin. tut.*

XI. *Ad l. 27. in pr.*] Curatorem habenti
quominus alius curator detur, regula juris est
impedimento. *l. 20. §. 1. D. de Tut. & cur. dat.*
ib. his. unde in *l. 10. C. Qui dar. tut.* pro curato-
rem habenti legendum tutorem habenti, quod sua-
lent perspicue verba seqq. *negotiis pupillaribus:*
ed tutorem habenti alius tutor non adjungitur.
l. l. 9. C. Qui pet. tut. l. 9. C. Qui dar. tut. l. pen-
2. In quib. caus. tut. hab. l. 15. & 16. D. de Tutor.

E e

& cu-

& curat. dat. ab his. Quando tutor adhuc actu administrat, verum ubi tutor ob impedimentum aliquod, quod non finit tutelam, administrare nequit, ei adjungitur curator, præcipuè quando impedimentum est temporaneum. *l. 10. §. 6. & l. 12. D. de Excusat.* quomodo in locum tutoris ad tempus exulare jussi interim datur alius curator. *l. 28. §. 2. D. eod.* in locum tutoris in perpetuum relegati datur alius tutor. *l. 3. C. Qui pet. tut.* unde explic. *d. l. pen. C. In quib. caus. hab. tut.* & *l. 14. §. 3. D. de Solut.* hîc vocabulum curatoris sumitur generalius pro tutore.

DE TUTOR. & CURAT. DAT.

A B H I S.

XII. *Adl. 2.]* Excusant se tutores cujuscunque generis, h. e. qualitercumque sint dati §. 16. *Inst. de Excusat.* etiam legitimi. *l. 1. & 4. C. de Legit. tut. l. 9. C. de Excusat. tut. l. 9. C. Qui dar. tut.* qui quidem non ab homine, veluti testatore aut magistratu. *l. 5. in pr. D. de Legit. tut.* sed à lege dantur, & in definitione tutelæ sub vocabulo *data* comprehenduntur: Verum tutor si habitet intra lapidem centesimum ceu centesimum milliare, intra dies 50. continuos à tempore cognitionis computandos excusationis causam proponere debet, quæ si rejecta fuerit, dabitur locus appellationi. *d. §. 16.* atque ita tutorem appellasse in *h. l.* verisimile est, ante frustra appellatur. *l. 1. §. 1. D. Quand. appell.* Eodem sensu

EXERCITAT. XVIII. 435

consensu tutor dicitur provocasse adversus ipsam
 creationem, in *l. 39. §. 8. D. de Admin. tut.* sed
 mediante excusationis allegatione ex *d. l. 1. §. 1.*
 Apud Ruremundenses excusationum causæ sunt
 proponendæ intra triduum, *LL. Rurem. p. 1. tit.*
4. §. 3. art. 4. In Transilvania intra dies 30. à
 die insinuationis. *LL. Transil. d. tit. 4. §. 6.* Hoc
 item, quod cognovit tutor, pupillus probare
 debet. *l. 6. D. de Admin. tut.* nisi ex remissa ne-
 gligentia præsumptio sit contra tutorem. *l. 5. C.*
de Peric. tut.

QUI PET. TUT.

XIII. *Ad l. ult. §. pen.]* Mater tutrix quæ
 ad secundas adspiravit nuptias, antequam alium
 tutorem filio impuberi fecerit ordinari, à succe-
 sione ejus repellitur, neque filio aut ab intestato,
 aut ex pupillari substitutione succedit. *l. 6. C.*
Ad SC. Tertull. sed fidei commissi, quod maritus
 eidem à filio reliquit, petitio, quæ ex alieno ju-
 dicio descendit, non est perempta. *h. §. pen.*

DE ADMIN. TUT.

XIV. *Ad l. 7. in pr.]* Tutores atque cura-
 tores innox quam fuerint ordinati sub præsentia
 publicarum personarum debent solenniter con-
 ficere repertorium seu descriptionem omnium
 bonorum pupillarium. *l. 24. C. de Admin. tut.*
 Concordant mores hodierni. Ref. Zutphan.
d. tit. 19. §. 2. Velay. d. loc. §. 2. Transilul. d. l.

Ee 2

§. 5. &

§. 5. & seq. Statut. Antwerp. d. tit. 43. §. 28. & 34. Ordinat. Frisic. lib. 1. tit. 7. art. 2. alioqui tenentur in id quod pupilli interest, quod ex iuramento in litem æstimatur. *h. pr.* incidunt in crimen suspecti & infamia notantur. *l. ult. in pr. & fin. C. Arbitr. tut.* Testatori autem confectionem inventarii remittere licet. *d. l. ult. §. 1.* quemadmodum ei concèditur remittere cautionem legatorum, verum fructuario cautionem fructuariam remittere prohibetur. *l. pen. C. Ut in possess. leg.* Idem statuendum est de herede, ut nec ei liceat in testamento confectionem inventarii remittere, quia lege distituimur. *vid. Nov. 18. c. 5.*

XV. *Ad ejusd. l. §. 12. & l. 33.]* Tutores sunt veluti procuratores pupillorum, & curatores veluti negotiorum gestores, in rei veritate non sunt; mandatarius seu procurator & negotiorum gestor, sponte suscipiunt negotiorum gestionem, atque ideò de culpa etiam levissima tenentur; verum tutoribus ac curatoribus invitis administrationis officium imponitur. *l. 20. C. de N. G.* unde à tutoribus & curatoribus eadem diligentia exigenda est, quam paterfamilias rebus suis præbere debet. *h. l. 33. l. 1. D. de Tutel. & rat. distr. quare duntaxat de dolo, lata & levi culpa tenentur. l. 7. C. Arbitr. tut.* Excipiuntur casus, quibus tutor solam latam negligentiam præstat. *h. §. 2. l. 2. C. de in lit. jur.* Quod si tutor sponte se administrationi obtulerit, oblatâ

EXERCITAT. XVIII. 437

latâ satisfatione, cum plures dati essent testamento, culpam quoque levissimam præstabunt. *l. 53. §. 3. D. de Furt.* An tutor periculum nominum à se contractorum sustinere cogitur? Non existimo, si debitor eo tempore, quo ei creditum est, omnium existimatione fuit idoneus, ac ejus conditionis, ut diligens paterfamilias ei crediturus fuerit, *arg. l. 111. D. de C. & D. jung. n. l. 33.* sed si culpa tutoris damnum nominis contigerit, periculum ad eum spectabit, quò est restringenda *Nov. 72. c. 6.* Illud sequitur usus hodiernus.

XVI. *Ad l. 12. §. pen. & l. 13. §. fin.]* Si munus nuptiale tutor matri pupilli miserit, pupillo non imputatur nec est necessaria hæc muneratio. *l. 1. §. 5. D. de Tutel. & rat. distr.* nisi fortè ea, quæ ad victum necessaria præstiterit, cum se sustinere non possit. *h. §. fin.* sed munera solemnia & consuetæ τὰ εὐφρημα, τὰ νομιζόμενα, non strenas, non natalitia, sed quæ & χαρίσια dicebantur, quæ ex honestate omitti non possunt, parentibus cognatisque omittit impune. *h. §. pen.* respicit fortè *J^c.* Ulpian. ad eum morem, quo à foceris eorumque familiis, cognatis & propinquis munera die repotiorum novis nuptis mitti solebant, cujus moris meminit Comicus:

Herilem filium ejus duxisse audio uxorem, ei credo munus hoc corraditur.

XVII. *Ad l. 22. & 46. §. ult.]* Tutor, si
E e 3
hoc

hoc pupillo expediat, & novare & rem in iudicium deducere potest, donationes autem, licet mortis causa, ab eo factæ non valent. *h. l. 22. l. 1. §. fin. D. eod. l. 20. §. 1. D. de Novat. l. 1. §. 1. D. de Tutel. & rat. distrab.* neque ei transigere ita licet, ut transigendo ex bonis pupilli alienet & diminuatur *h. §. ult.* Transigere tamen tutores interdum possunt. *l. 54. §. fin. l. 56. §. 4. D. de Furt.* si transactio de re dubia fiat bona fide in subsidium aliis probationibus deficientibus. *arg. l. 35. D. de Iurejur.*

XVIII. *Ad. l. 26.]* Cum curatore manente etiam administratione agi potest. *h. l. & l. 16. §. 1. D. de Tut. & rat. distrab.* si super una causa & negotio particulari iudicio experiundum sit, sed super tota administratione curâ demum finitâ agitur. *l. 2. & 14. C. de Admin. tut.* Actio tutelæ directæ, (quæ aliàs arbitrium, iudicium tutelæ dicitur. *t. t. C. Arbitr. tut. §. ult. Inst. de Attil. tut.*) nisi tutela sit finita, non datur. *l. 4. in pr. D. de Tutel. & rat. distrab.* imo ne quidem actio tutelæ, quæ pro universa administratione competit, quamdiu tutela perseverat, est nata, *arg. l. 4. §. ult. & l. seq. l. 9. §. fin. D. eod. l. 1. §. 3. D. de Contrar. tutel. act.* ut nec ante redditas rationes pecuniam pupillarem restituere cogatur, *arg. l. 38. D. Prosec.* quod laudavit suprema Frisiorum Curia. In universo Belgio ac receptâ totius Germaniæ & Gelriæ consuetudine confunditur tutela cum curatione: In plerisque locis tutores
ceu

eu curatores reddunt rationes singulis annis; *Costum. van Vytrecht. tit. 31. §. art. 4. LL. Ant-
verp. tit. 43. §. 52.* vel ad minus singulis bien-
niis prout leges aliorum loquuntur. Ex consti-
tutione Caroli V. promulgata ann. 1548. tuto-
res rationes reddere tenentur quoties id à ma-
gistratu requiritur. Secundum LL. Velaviæ, si
pupilli fiant majorennæ, aut matrimonium con-
trahant. *Ref. Velav. d. tit. 29. §. 3.* Post redditas
rationes atque ita officio finito tutores causas
appellationis reddere non tenentur *l. un. in fin. D.
de pend. appellat. mors.* nec igitur heredes illorum,
postquam rationes tutelæ reddiderunt, ad hoc
amplius tenentur, ne durior sit horum quàm de-
functi tutoris conditio; sed tutor pupilli nomine
item cœptam vel appellationem interpositam
ad finem persequi debet, si nondum sint rationes
redditæ. *l. 5. §. 6. D. h. t.* & si decesserit, heredes
ejus causas appellationis reddere necesse est,
etiam si rationes tutelæ reddiderint, quia sufficit
eos tempore mortis ad causas appellationis red-
dendas obligatos fuisse. *d. l. un. §. 1.*

XIX. *Ad l. 39. §. 4.*] De contractu, quem
cum ipso tutore creditor inivit, ipse tutor conve-
niendus, quamvis pecuniam in rem impuberis
converterit. *h. §. 4.* sed in ipsum pupillum actio
judicati est dirigenda, *arg. l. 2. in pr. D. h. t.* si
tamen pro pupillo caverit tutor judicatum solvi
nomine actionis, quam ex contractu paterno ha-
bet creditor, & postea pupillus hereditate abs-

tinuerit, tutor nec ex obligatione principali, nec ex satisfactione iudicatum solvi conveniri potest. *d. l. 2. §. 1.*

XX. *Ad l. 45.]* Nec pactio nec transactio cum uno ex tutoribus vel curatoribus inita reliquis prodest. v. g. qui tres habuerat tutores finitâ tutelâ cum duobus tutelæ egit in solidum, & postea cum iis transegit; hæc transactio tutori reliquo non prodest, & tertium adolescens convenire non prohibetur. *l. 1. C. de Transact.* sed si pupillus unum per acceptilationem liberaverit, liberantur & reliqui, quo ref. *h. l. solutione* enim ab uno facta reliqui quoque absolvuntur. *l. 15. D. de Tutel. & rat. distrab.* acceptilatio autem solutionis exemplo solet obligationem tollere. *l. 5. D. de Acceptilat.* Ratio igitur differentia est manifesta, quia solutione & acceptilatione obligatio ipso jure tollitur. *pr. & §. 1. Inst. Quib. mod. toll. oblig.* At transactio non tollit obligationem, nisi per exceptionem, quæ ei dari non potest, qui non transegit, quia ita nec exceptio, nec actio regulariter alteri per alterum queritur. *l. 72. §. fin. D. de R. I.* Liberabitur autem transactione alter contutor, si sit facta per acceptilationem, uti in *l. 3. & 4. C. de Transact.*

DE AUCTORIT. TUT.

XXI. *Ad l. 4.]* Auctoritas tutoris non est necessaria quando pupillus stipulando alium sibi obli-

EXERCITAT. XVIII. 441

obligat, sed in his causis, ex quibus obligationes
natae nascuntur, contrahentes cum pupillis
obligantur quidem, verum ipsi pupilli non obli-
gantur jure civili. *pr. Inst. de Auctor. tut.* nisi
ratio ex re veniat. *l. 46. D. de O. & A. h. e.* in
casi contractu, quod tamen extendi nolo ad
actionem hereditatis, etiamsi sit lucrosa. *§. 1. Inst. de Auctor. tut.* sed eam acquirit pupillus in-
fantis per tutorem, infante major tutore auctore.
l. 8. §. 2. C. de I. Del. Pupillus etiam eo tutore
auctore, qui tutelam non gerit, adeundo heredi-
tatem obligatur. *l. 49. D. de A. H.* si is sit tutor
honorarius, cui administratio bonorum non est
interdicta, sed si auctoretur is, cui administratio
tutelae non est concessa, id ratum à prætore ha-
beri non debet. *h. l.* veluti si quis sciens susce-
ptis postulatis solvat, quibus interim videtur in-
terdicta administratio. *l. 14. §. 1. D. de Solut.*

XXII. *Ad l. 9. §. pen. & l. 17.]* Tutor sta-
tim debet in ipso negotio præsens auctor fieri,
i. e. probare id quod cum pupillo agitur. *l. 3. Inst. de Auctor. tut.* post tempus aut ex intervallo
temporis longiusculo interposita auctoritas ni-
l agit. *h. §. pen.* cæterum quæ statim negotium
perfectum supervenit auctoritas, in ipso actu in-
terposita videtur. *l. 25. §. 4. D. de A. H.* Præsen-
tia etiam tutoris requiritur, absens per episto-
lam auctor fieri nequit. *d. §. pen.* sed per episto-
lam rectè servo pupilli tutor adire hereditatem
debet. *l. 50. D. de A. H.* Quid si nolit tutor au-

E e 5 ctori-

toritatem adhibere, an cogendus est? Nequaquam, licet expediat; pupillus autem jacturam hanc consequitur tutelæ judicio. *h. l. 17.* non sufficit præsentia ad auctoritatem sine consensu. *l. 1. §. ult. D. h. t.*

DE SUSPECT. TUT.

XXIII. *Ad l. 3. §. ult. & l. 6. §. 1.]* Si tutores & curatores non administrent tutelam & curam ex fide, removentur ut suspecti, sive sint testamentarii, sive legitimi, sive dativi. *§. 2. Inst. h. t.* Suspectum tutorem faciunt soli mores, non facultates. *l. 31. §. 1. D. de Reb. auct. jud. possid.* Etiam si igitur tutor sit solvendo, aut satisfactionem offerat, removeri potest. *§. 5. & ult. Inst. d. t.* Tutor suspectus remotus siquidem ob dolum, famosus est. *§. 6. Inst. eod.* Si fraus non sit admissa, sed lata negligentia, quia ista propè fraudem accedit, removetur hic quasi suspectus. *h. §. 1.* atque ita remotus etiam efficitur infamis. *arg. d. §. 6. Inst. de Suspect. tut.* ubi ob dolum remotus fit famosus, atqui de dolo & culpa lata tanquam æquiparatis idem statuunt jura. *l. 226. D. de V. S. l. 32. D. Deposit.* quod procedit non tantum si ex causa contractus ad restitutionem damni & præstationem ejus, quod interest agitur, sed & ubi per jusjurandum in litem rei contumacia est coërcenda. *l. 5. §. 3. D. de In lit. jur. junct. l. 2. C. eod.* & in aliis judiciis pœnali-
bus. *l. 1. §. 2. D. Si is qui testam. lib. esse juss. l. 1. §. 1.*

EXERCITAT. XVIII. 443

§. 1. D. Si mens. fals. mod. dix. excipitur crimen, quod vindicatur l. Cornelia de sicariis, l. 7. D. *Al. Cornel. de Sicar.* neque hîc vitam & famam pri passu ambulare probè defenditur. Quando autem quis ob culpam levem removetur, non notatur infamia. d. §. 6. *Inst. de Suspect. tut.* vel si quis ob signitiem vel rusticitatem, simplicitatem vel ineptiam sit remotus. h. §. fin. add. *ay. §. pen. Instit. Quib. mod. re contr. oblig. §. fin. Tit. de Societ.*

DE EXCUSAT.

XXIV. *Ad l. 1. §. fin.]* Non potest curator esse sponsæ sponfus. h. §. fin. neque virum uxori creatorem dari oportet. l. 14. D. de Curator. *fuf. & al. l. 2. C. Qui dar. tut.* imò sub pœna infamiæ maritus curator esse prohibetur. l. 17. C. de Excusat. *tut.* Frustra itaque se excusat, qui non admittitur: quando autem maritus curator uxori per errorem datus se excusare dicitur, locutio est impropria in §. pen. *Inst. de Excus.* Neque est infrequens in jure, ut abusivè se excusare dicantur illi, qui tutores vel curatores esse probentur. l. un. C. Qui morb. l. 10. §. ult. cum l. 1. q. l. 28. §. fin. & l. seq. D. de Excusat. cum simm. Floribus hodiernis maritus est legitimus municipalis seu curator uxoris suæ, atque eam in potestate habet, ita ut hæc sine ejus consensu contrahere aut bona alienare nequeat, nisi palam cum marito negotietur, aut in usum familiæ aliquid

quid comparet. Ref. Velav. tit. 27. §. 3. Ordin. Fris. tit. 2. §. 1. & 2.

XXV. Ad l. 2. §. 2. & l. 6. §. 15.] Multa sunt præmia *πολυπαγδίας* ex lege Julia, Papia & constitutionibus: Sic damnatorum liberis pluribus as conceditur ex constitutione Adriani. l. 7. §. 3. D. de Bon. damnat. qui plures liberos habet in curia vel in collegio primus sententiam rogatur, in albo & in processu cæteris præfertur. l. 9. C. de Decur. lib. 10. in honoribus adipiscendis minoribus anni remittuntur beneficio liberorum. l. 2. D. de Minor. mater succedit liberis si ter vel quater pepererit ex S^Cto Tertulliano, in quorum liberorum computationem etiam veniunt liberi monstrosi. l. 135. D. de V. S. Non tamen excusat numerus liberorum ab oneribus. l. 1. C. de His qui num. lib. sed patrimonialibus, quæ sumptibus patrimoniorum, & damnis administrantis expediuntur. l. ult. §. 18. D. de Muner. nisi quis sit parens sedecim liberorum. l. 5. §. 2. D. de Iur. immunit. duodecim liberi sufficiunt in muneribus, quæ incumbabant decurionibus. l. 24. C. de Decur. lib. 10. minor numerus non sufficit in muneribus patrimonialibus, quo ref. l. 5. C. de Muner. patrim. à muneribus autem personalibus, quæ animi provisione & corporalis laboris intentione sine aliquo generis detrimento perpetrantur. d. l. ult. §. 1. excusat Romæ numerus trium liberorum, in Italia quatuor, in aliis provinciis quinque. pr. Inst. de Excu-

Excusat. Atque ideo eodem modo remittit & multitudo liberorum à tutela ac cura, *h. §. 2.* que licet non sit munus Reipubl. *h. §. 15.* nec principaliter in Rep. administranda consistat. *l. §. 2. D. de Instit. & jur.* est tamen publicum munus, *d. pr. Inst. de Excusat. personale, d. l. ult. §. 1.* quatenus per consequentiam publica utilitas consideratur, ac inviti ad id munus coguntur, filiusfam. pro patrefam. habetur. *l. 9. D. de hi qui sunt su. vel alien. jur.* vid. quæ supr. ibi dictum. In Gallia etiam & Frisia excusat numerus quinque liberorum.

XXVI. *Ad l. 13. §. 10. & l. 25.]* Non potest tutor per libellos se excusare. *h. l. 25.* ut subscibat ei libello magistratus, quia id sine causæ cognitione fieri nequit. *arg. l. 9. §. 1. D. de Offic. p. cons.* quæ autem causæ cognitionem desiderat, per libellum expediri non possunt. *l. 71. D. de R. I.* debet igitur tutor qui se excusare vult, *περὶ θεσμῶς τῶ δικαστῆς πρὸς ελθεῖν*, intra præfixit tempus ad iudicem accedere, atque causam excusationis contestari, *περὶ βήματι ἢ ἄλλως ἐν πομπήμασι*, pro tribunali aut aliàs apud acta. *l. 13. §. 2.* licet autem etiam libellos dare, ut excusatio contestetur, submovendæ præscriptionis gratia. *h. §. 10.* quo sensu tutor potest *ἐλίδαι ὑπιδεῖναι χαμόθεν*, h. e. suppliciter, ex plano per libelli dationem supplicare.

XXVII. *Ad l. 15. §. 10.]* Uti distinguitur inter fiscum & civitates, quæ privatorum loco habentur.

habentur. *l. 16. D. de V. S.* nec fisci privilegiis fruuntur. *l. 2. C. de Iur. Reipub.* ita distinguitur inter conductores vectigalium fisci, & civitatis; qui vectigalia conduxit à civitatibus, non excusatur à cura *h. §.* sed redemptores vectigalium fisci excusantur, si præsentes negotium exerçant. *l. 8. §. 1. D. de Vacat. & exc. mun.* ne extenuentur eorum facultates, quæ fisco sunt subsignatæ. *l. pen. §. 10. D. de Iur. immunit.* Tutor autem vel curator sub pœna falsi vectigalia conducere prohibetur. *l. un. C. Ne tut. vel cur. vectig.*

DE TUTEL. & RAT. DISTRAH.

XXVIII. *Ad l. 1. §. 10. 11. 12. & 13.]* Singuli tutores & curatores ex administratione tenentur in solidum. *l. 55. in pr. D. de Admin. tut.* sed si omnes simul gesserint & omnes eo tempore, quo instituuntur actiones sint solvendo, exemplo fidejussorum inter eos sunt dividendæ actiones proportionibus virilibus *h. §. 11.* aliàs fit divisio inter eos qui sunt solvendo. *h. §. 12.* quod si pupillus contra unum tutorem experia-
tur, contra contutorem ei actionem cedere debet. *l. ult. in pr. D. Rem pupill. salv. for. l. 6. in fin. C. Arbitr. tut. antequam solvit tutor. l. 76. D. de Solut.* sint tutori non sint mandatæ actiones & solverit, ex D. Pii constitutione ei contra contutorem datur utilis actio. *h. §. 13.* vel negotiorum gestorum. *l. 30. D. de Negot. Gest.* Quod si tutores gesserint tutela pro diviso, ab initio pro

EXERCITAT. XVIII. 447

pro sua administratione unusquisque est conveniendus, si divisio sit facta à præfide vel testatoris voluntate. *l. 2. C. de Divid. tut.* Concordant LL. Transilvanicæ *d. tit. 4. §. 16.*

XXIX. *Ad ejusd. l. 1. §. 21. 22. & l. 2. §. 1.]* Sconcurrat actio rei persecutoria cum pœnali altera alteram non tollit. *l. 7. §. 1. D. de Condict. frt.* sed singulari ratione tollit condictio furtiva actionem de rationibus distrahendis, quia datur hæc actio sub ea lege, si quid absit pupillo. *h. l. 2. §. 1.* nihil autem abest ei, qui rem condixit et pretium: Dici aliàs posset, tolli hanc actionem, quod ad simplum, quod ad rem aut æstimationem ejus attinet, non totam nec in solidum: Ejusdem farinæ est §. 21. Tenetur & fur, qui furandi animo interceptit pecuniam pupillarem, sed hæc actio de rationibus distrahendis non consumit furti actionem. *h. §. 22. & h. l. 1.*

DE MAGISTRAT. CONVENT.

XXX. *Ad l. 4.]* Tenetur tutoris heres ex defuncti dolo & culpa lata in solidum, non in quantum pervenit. *l. 12. & 49. D. de O. & A.* non etiam ex tutoris negligentia, per quam intelligitur culpa levis. in *h. l. 4.* nisi contra tutorem lis inchoata, aut ex damno pupilli lucrum perceptum sit. *l. 1. C. de Hered. tut.* Eodem modo heres magistratus ipsius dolo proximæ culpæ succedaneus est. *h. l. 4.* Verum in heredem actio non

non solet dari, quando non lata culpa magistratus idoneè cautum pupillo non est. *l. 2. C. de Magistr. convent.* Ipsi autem magistratus succedunt in omne periculum, si eorum culpa contigerit, quò minus idoneè sit cautum, vel cautionem non exegerint, §. 2. *Inst. de Satisd. tut.* quod tamen restringi volo ad magistratus minores, ut municipales. *l. 5. C. de Magistr. conven.* non etiam majores, velut est prætor, præfectus urbi, & similes, quibus jus tutores dandi merum, liberum, independens concessum est. §. *fin. Instit. d. t.* Moribus hodiernis actione subsidiariâ non conveniuntur, nisi dolo hoc fecisse convincantur. Sed in prætura seu baillionatu Zuit-hollandiæ jus scriptum observatur, & præturæ dominus, vulgo *Ambagts-heer* indistinctè tenetur actione subsidiaria, sive actione utili tutelæ, ex privilegio Joannis Hannoniæ & Hollandiæ Comitis, Anno 1303.

EXERCITATIO XIX.

RESPONDENTE

SIMONE RAM.

QUI TESTAM. FAC. POSS.

- I. **A**d *l. 3.]* Latissima testandi facultas tributa est testatoribus legibus decemviralibus. *l. 120. D. de V. S.* non tamen testamenti factio

factio ideo adscribenda est juri gentium, quemadmodum lex furtum punit, neque propterea minus furtum natura probrum est. *l. 42. D. de V. l.* Et stolidè quidam, testamenta esse contra naturalis rationi inde colligunt, quod heredis parentum liberis debeatur ex voto naturæ, & ex ratione naturali. *l. 7. D. Vnd. liber. l. 7. D. de on. damnat.* quod ex naturali æquitate ad successionem propinquorum admittantur. *l. 2. D. de Cognat.* quod voluntas hominis post mortem valere incipiat, & cum vita exspiret, veluti mandatum: Meliori fundamento juri gentium attribuit testamenta græcus paraphrastes in §. 1. *Inst. de Iur. nat. gent.* ibi τὸ ἐθνικὸν νόμιμον εἶναι, καὶ διαθήκας συνυπερφέδου, juris gentium esse, ut testamenta conscribantur, quatenus absolutè declaratio ultimæ voluntatis consideratur, quatenus jus gentium & naturalis ratio unicuique, & ut præcipuè morituro, de bonis suis disponendæ suæque posteritati consulendi libertatem tribuit, sed modus declarandi, ceu testamenti factio solennis ordinata est à jure civili. §. 3. *Inst. de Testam. ord.* quo sensu testamenti factio dicitur esse publici juris in *h. l.* quatenus non pendet à privatorum potestate, nec testari licet contra præscriptum ordinem, qui est à lege. *l. 1. D. Ad Falcid. l. 120. D. de V. S. l. 13. C. de Testam. at constitutionibus. l. 7. in fin. D. de Testam.* unde nemo potest cavere in suo testamento, & leges in eo locum habeant. *l. 55. D. de Legat. 1.*

Ff

Add.

450 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

Add. l. 1. D. de Injust. rupt. l. 1. C. de Her. inst. Ita coangustata libertas ista interpretatione vel legum vel autoritate jura constituentium. d. l. 120. quomodo disponat unusquisque, ut dignum est, καὶ ἑσωνόμῃ ἢ τὰ τὰ βελή, & sit lex ejus voluntas. Nov. 22. c. 2. Nihil est, ait Constantinus in l. 1. C. de SS. Eccles. quod magis hominibus debeatur, quam ut supremæ voluntatis, postquam jam aliud velle non possunt liber sit stylus, & licitum quod non redit arbitrium. Liberam testandi licentiam præscriptam lege 12. tabb. Illustres Gelriæ Ordines in sententia quadam in Comitibus Arnhemii lata Anno 1539. restrinxerunt ad mobilia, de immobilibus testari prohibuerunt. Concordant LL. R. Velaviæ tit. 30. §. 2. sed Zutphanienses & Ruremundenses hanc prohibitionem limitarunt. Reform. Zutphan. tit. 13. §. 1. LL. Ruremund. p. 3. tit. 6. §. 2. art. 2. & 3. Nostri Noviomagenses masculis annorum 20. fœminis annorum 18. integræ ac sanæ mentis, habitantibus in urbe vel territorio urbi adjacente, de bonis immobilibus coram septem, de mobilibus coram duobus Scabinis testamenti factionem concedunt. In Flandria trientem duntaxat veteris patrimonii, acquisitorum autem herediorum binum trientem testamento relinquere licet.

I I. Ad l. 6.] Ad patresfamilias restrinxit jus testandi lex 12. tabb. cujus integra verba hæc sunt, *Paterfamilias uti super familia pecuniæque sua legas-*

EXERCITAT. XIX. 451

legasset ita jussu, ut proinde filiusfam. exceptis bonis castrensibus & quasi castrensibus testamentum facere prohibeatur, quumvis pater ei permittat. l. 1. sed patre permittente donare mortis causa potest. l. 25. §. 1. D. de Mort. caus. donat. donatio mortis causa magis accedit ad naturam contractuum, arg. l. 35. §. 3. D. eod. de bonis adventitiis filios. testari non licet, ne quidem iis casibus quibus gaudet pleno domini jure, arg. pr. Inst. Quib. permiss. est test. fac. veluti si sine patris consensu bona possideat. l. pen. C. Qui testam. fac. poss. ut, si patre reluctante hereditatem sibi delatam adierit, qui casus inducitur l. ult. C. de Bon. quæ lib. sed hinc dispositionem inter vivos habet, sic restringitur. Nov. 117. c. 1. §. 1. ubi habetur verbum διακείν, non διατίπτει. Ratio igitur, quâ utitur Ulpianus in Fragmentis tit. 21. §. 9. quod nihil suum habeat filiusfam. veteri potius quam novo juri convenit. Antestamentum quod filiusfam. fecit confirmatur clausulâ codicillari? Nihil minus: clausula ista non supplet defectum personæ testantis. Mores Brabantia filiusfam. de his bonis jus testandi concedunt. Imò moribus hodiernis in locis plerisque effectus Romanos non habet patria potestas, ac proinde de maternis cæterisque adventitiis bonis etiam sine patris consensu filios. testamenti factionem concedunt. Senatus Frisia testamentum à filiofam. conditum judicavit esse nullum.

Ff 2

III. Ad

III. *Ad l. 20. in pr. & §. 2.]* Heredis testimonium non sine causa de jure est reprobatum. §. 10. *Inst. de Testam. ordin.* quò inflexa est *h. l. in pr.* legatarii autem testimonium admittitur, non solum si causa heredis, sed & si legatarii causa agatur, nec tantum in testamento scripto, sed & in eo quod sit per nuncupationem. §. 11. *Inst. d. t.* Ruremundenses legatariorum testimonium rejiciunt. LL. Ruremund. *d. tit. 6. §. 1. art. 7.* A testimonii dictione etiam arcentur testes domestici, h. e. qui sunt subjecti potestati testatoris, unde filius emancipatus in testamento patris testimonium dicere non prohibetur §. 4. *Inst. de Testam. ordin.* Pater rectè adhibetur testis in testamento, quod condidit filiusfam. de bonis castrensibus. *h. §.* quando ante missionem in castris ac expeditione jure militari testatus fuit, secus est, si post missionem testari velit. *h. §. 9. Inst. de Testam. ord.* atque ita *h. §.* est fugitivus, & pertinet ad *tit. de Testam. mil.* cujusmodi *ll. fugitivæ alieno loco collocatæ* aliquoties occurrunt. *l. fin. D. de Condict. tritic. cum summ.*

IV. *Ad l. 22. §. 1. & 5.]* Officium prætoris circa aperiendas testamenti tabulas est, ut cogat signatores convenire & sigilla sua recognoscere. *l. 4. D. de Testam. quemadm. aper.* si adhuc supersint, non autem ideo testamentum vitiabitur, quod quidam testes sint præmortui, aut propter temporis intervallum eandem fidem amplius non habeant aut ex post facto inhabiles sint facti;

ti; Conditionem enim testium tunc duntaxat
aspicimus, cum signarent, si quid postea conti-
erit, nihil nocet. *h. §. 1.* neque tantum sigillo-
um inspectione & recognitione, sed & aliis ar-
umentis voluntas ultima probari potest: Et
magistratus, in cujus territorio res hereditariæ
sunt sitæ, nulla agnoscendorum sigillorum habi-
tâ ratione, mittit in possessionem bonorum he-
redem, qui testamentum ostendit non cancella-
um, non abolitum, & ut Interpretes nostri lo-
quuntur, quod nullam habet vitium adspectabi-
le, seu quod primâ fronte, primo intuitu in ocu-
los incurrit. *l. 3. C. de Edict. D. Hadr. tollend.* Sed
si quis ex signatoribus absit, mitti debent testa-
menti tabulæ, ubi ipse sit, uti agnoscat: Imò
etiam omnibus absentibus, si causa urgeat, in-
tervenientibus optimæ opinionis viris, tabulæ
aperientur. *l. 7. D. de Testam. quemadm. aper.* Ex
scrupulosa testamentorum solennitate in iis si-
gnandis annulus præcise requiritur, qui habeat
χαρᾶντες, h. e. formam insculptamque signi
imaginem. *h. §. 5.* Verum sententia contraria,
quod quovis signo vel sigillo testamentum subfi-
gnari possit, usu & consuetudine servatur, ac
constitutione imperii comprobatur. Omnes au-
tem testes possunt signare uno annulo, neque est
necesse, ut exprimant in subscriptione, cujus an-
nulo signaverint. *§. 5. Inst. de Testam. ordin.* sed
singuli testes, qui in testamento adhibentur,
proprio chirographo adnotare debent, quis &

Ff 3

cujus

cujus testamentum signaverit. *l. pen. D. h. t.*

V. *Ad l. 25. & 29. §. 1.*] Clausula codicillaris exprimitur his verbis, *hoc testamentum volo esse ratum, quacunque ratione poterit. h. §. 1. vel hoc testamentum, si non potest valere jure testamenti, volo valere jure codicillorum, donationis mortis causa, vel cujusvis alterius ultimæ voluntatis, ἐν τῇ πρῶτῃ ἐξῆς. l. 3. in fin. D. de Testam. mil.* Et si hæc clausula testamento sit inserta heres legitimus per fideicommissum rogatus intelligitur, ut retenti quartâ omnia ea præstet, quæ in testamento sunt relicta. *l. 88. §. ult. D. de Legat. 2.* quando testator testamento suo non inseruit, quod velit illud valere jure codicillorum, si jure testamenti valere non possit, ad fideicommissum nequam transducitur. *l. 1. D. de Iur. codicill.* Concernit autem clausula modum & formam testandi, ipsius testamenti ceu solemnium extrinsecorum defectum supplet. *l. ult. §. 2. C. de Iur. codicill.* sed testamenta imperfecta ratione voluntatis non confirmat; qui cœpit testamentum facere, non fecit. *h. l. 25.* si tamen testator in scriptis declaraverit suam voluntatem, sed, antequam omnia solennia peragerentur, h. e. ante subscriptionem & subsignationem moriatur, testamentum tale virtute clausulæ sustinetur. *d. l. ult. §. 1.*

DE LIBER. & POSTHUM.

VI. *Ad l. 10.]* Qui nondum natus est, ita
com-

commodissimè heres instituitur, *sive vivo me* (ex . Velleja) *sive mortuo*, (ex jure veteri) *natus fuerit, heres esto*; sed altero casu solo expresso, qui nascitur in casum omissum, testamentum rumpit. *h. l.* Hodie testatoris voluntas manet rata, si testator usus sit his verbis, *si filius vel filia intra decem menses proximos post mortem meam editi fuerint*, etiamsi vivo testatore fuerint progeniti. ult. *C. de Posthum. her.* ubi tamen hæc verba, *intra decem menses proximos*, non inducunt casum angularem, sed respiciunt ad vulgarem juris antiqui formulam, qua designetur partus legitimus, quem edi oportebat necessario intra decem menses, unde ita loquuntur Decemviri in LL. 12. abb. *ut si qua mulier post viri mortem in decem mensibus proximis pareret, qui quæve ex ea nasceretur suus suave in viri familia heres esset*; post decem menses mortis natus non admittitur ad legitimam successionem. *l. 3. §. pen. D. de Su. & leg. her.* Senatus Frisiæ declaravit partum legitimum, qui erat mense duodecimo ab obitu viri editus à muliere, quæ non probatur impudicè vixisse.

VII. *Adl. II.*] Sui heredes vivo patre non sunt domini bonorum paternorum, unde servos paternos patre non consentiente manumittere, aut ullam rem paternam distrahere patre vivo prohibentur. *l. 16. D. de Manumiss. l. 3. C. de Patr. potest.* sed quodammodo domini existimantur, quatenus mortuo patre statim dominium

paternorum bonorum ad eos ipso jure devolvitur, seu potius, liberam bonorum administrationem consequuntur. *h. l.* Quomodo possessio in eos transferatur dixi supr. *Exerc. 6. aff. 19.* Liberis igitur non debetur legitima patre adhuc superstite, *arg. l. 1. §. 21. D. de Collat. ibi, præmatura est spes collationis, cum adhuc vivat is, de cujus bonis quarta debetur*, sed potest parens vivus sponte adsignare legitimam, cujus exemplum exstat *Luc. c. 15. vers. 12. de filio prodigo*, qui dixerat patri *δός μοι τὸ ὑπὲρβάλλον μέρος τῆς ἐπίας*, da mihi partem substantiæ ad me attinentem. Quæro, si eo casu mortis tempore facultates patris sint auctæ, an & hi filii eodem augmento gaudeant? *Aff. arg. l. 35. §. 1. C. de Inoffic. test. & legitima conceditur ex bonorum quantitate, qua tempore mortis reperiuntur. l. 6. C. eod. quâ ratione cum tempore mortis facultates auctæ reperiuntur, ex illis ita auctis legitima constituitur.*

VIII. *Ad l. 14.]* Liberi à parentum successionem submoveri non debent, nisi meritis de causis. *l. 7. D. de Bon. damnat.* quod intelligendum est de liberis superstitebus, quorum merita expendenda erant in judicio centumvirali, nam posthumi, in quos justa exheredationis causa non cadit, jure Digestorum, Codicis, Institutionum exheredari potuerunt. *h. l. l. 1. §. 2. D. de Ventr. in poss. mitt. l. 4. in fin. C. de Liber. præter. §. 1. Inst. de Exher. lib.* sed infans ab ultima matris

matris suæ hereditate non repellitur, si eum ma-
træ ingratum ob odium mariti sui fecerit. *l. 33.*
C. de Inoffic. test. De l. 16. h. t. dicam ad l.
de Acq. her.

[X. *Ad l. 20.*] Filius sub conditione pote-
stiva heres institutus, si pendente conditione
ante mortem patris se adrogandum dederit, ac
ante conditionem paruerit, non est necessarius he-
res, quia per adrogationem migravit in alienam
familiam *h. l.* sed post mortem patris, licet filius
suo efficiatur sui juris, non mutatur familia. *l. 3.*
Sult. D. Ad SC. Maced. & ubi familia non mu-
tatur, veluti si avo mortuo recidat nepos in pote-
statem patris sui, hinc patrem suum sine additione
facit heredem necessarium, l. 6. §. 5. D. de Ac-
q. her. l. 13. D. de Bon. libert. Ita si frater fratri
impuber pupillariter substitutus nondum aper-
tabulis se adrogandum præbuerit, nihilomi-
nis impuberi, quandocunque ille decesserit, ex
substitutione pupillari necessarius heres erit. l. 3.
fn. D. de Her. instit. hinc sufficit, ut filius tem-
pore delatæ hereditatis in familia patris fuerit,
etque exigitur, ut tempore delatæ pupillaris
substitutionis in eadem familia sit. l. 54. D. eod.

[X. *Ad l. 29. §. 10.*] Ex formula Galli Aqui-
lii instituitur nepos post mortem avi sui natus,
pater mortuo filio. *h. l. 29. in pr.* non tamen ex
verbis Galli Aquilii filius hoc modo recte insti-
tuitur, *si filius vivo me morietur*, sed necesse est, ut
alius, saltem ex aliqua parte, instituatur heres,

Ff §

ita §

ita, *filius meus heres est*, si *filius me vivo decedat*, tunc si quis mihi ex eo, &c. h. §. 10. quam etiam institutionem præcessisse supponendum est in l. 37. D. de Her. instit. ubi tamen traditur, institutione & substitutione in testamento duplicem constitui gradum. Atque hæc sententia est communis & in Praxi recepta, cui convenienter Senatus Frisiæ, his verbis, *si filius meus vivo me moriatur*, insertis secundo testamento, iudicavit, non induci tacitam filii institutionem ad sustinendum testamentum secundum & rumpendum primum.

DE INIUST. RUPT. IRRIT.

XI. Ad l. 1.] Testamentum ipso jure infirmatur, quando defuerunt solennia juris, vel filius præteritus est, vel quando rumpitur vel irritum fit. h. l. sed sola pœnitentia & testatoris contraria voluntate testamentum non infirmatur. §. 7. Inst. Quib. mod. test. inf. arg. l. 35. D. de R. I. publicè quidem expedit, suprema hominum judicia exitum habere. l. 6. D. Testam. quemadm. ap. ambulatoriam esse hominis voluntatem usque ad supremum vitæ spiritum. l. 4. D. de Adim. leg. sed voluntas contraria est exprimenda legitime & solenniter, puta posterioribus tabulis jure perfectis. §. 2. Inst. Quib. mod. testam. inf. Si tamen testator coram tribus testibus contrariam aperuerit voluntatem, vel apud acta manifestaverit, & decennium fuerit emensum, testamentum est irritum, simul ex contraria voluntate & ex

in cursu temporali. *l. 27. C. de Testam.* Moribus hodiernis nimia hæc scrupulositas à judiciis excessit, & nominatim Hollandiæ Curia pronuntiavit, nuda contraria voluntate testamentum nuncupativum legitimè revocatum esse, atque hoc moribus passim observatur, uti testamenta firmentur nuda voluntate, declarata vel propria scriptura testatoris vel coram Notario & testibus, neque requiritur, ut aliud testamentum à revocante condatur. vid. *LL. Antwerp. tit. 46. fin.* Et si conjuges reciprocum testamentum fecerint, cum hic habeantur duo juris potestate testamenta, ac duæ personæ testantes, utrique quoque libera est facultas revocandi quod disposuit, etiam præmortuo altero conjugum, cujus dispositio per mortem facta fuit irrevocabilis. Rumpitur etiam testamentum, testamenti facti rescissione, deletione, cancellatione, sigillorum revulsione. *l. 12. & pen. C. de Testam.* modò hæc electio sponte & consulto fuerit facta sive ab ipso testatore, sive ejus voluntate ab alio. *l. 1. & seqq. D. de His quæ in testam. del.* quod tamen ad testamentum nuncupativum porrigendum non est, licet à tabulario in scripturam redactum sit; arg. *d. l. 35. D. de R. I.*

XII. *Ad l. 2.]* Testamentum prius rumpitur per posterius, sed æquè perfectum: sic prius testamentum nuncupativum per posterius scriptum, & vice versa, prius testamentum scriptum per posterius nuncupativum. §. 2. *Inst. Quib. mod. testam.*

testam. inf. Nov. 107. c. 2. nisi in posteriore Princeps sit nuncupatus heres. *l. 20. C. de Testam.* Atque ista regula procedit, etiamsi testator juraverit, se prius testamentum non mutaturum, *arg. l. 7. §. 16. D. de Pact. l. ult. C. de Non num. pec.* vel testamento priori subjecerit clausulam derogatoriam aliarum voluntatum, si quod testamentum post hoc fieri à me contingat, valere nolo; neque hoc casu in testamento posteriori specialis revocatio & mentio istius clausulæ requiritur, supervacuum aut durum est, inquit ille, exigere specialem derogationem, si alias constet, scientem prudentem recessisse à priori voluntate. Contraria sententia est communis & usu recepta. Interdum testamentum superius perfectum rumpitur per posterius non perfectum, si hoc sit factum jure militari, vel scriptus in eo, qui ab intestato venire potest. *h. l. quæ tamen posterior limitatio acceptò est ferenda Constitutioni l. 21. §. fin. C. de Testam.* Imperfectum autem hîc non illud solum intelligitur, quod imperfectum ratione solennitatis, sed & in quo filius est præteritus, *arg. h. l. 2.* Quæ ratione regula, qua filiofam. præterito testamentum ipso jure est nullum. *l. 30. D. de Lib. & posth. vi-*tiatur, quando in posteriori testamento scripti sunt illi heredes, qui ab intestato hereditatem auferre poterant, cum essent in priori scripti extranei *l. 12. §. 1. D. de Bon. poss. contr. tabb.*

XIII. *Ad l. 6. §. 7.]* Carcer diligentioris custo-

EXERCITAT. XIX. 461

custodiæ causa recipitur. *h. §.* non ad puniendos, sed ad custodiendos homines haberi debet. *l. 8. §. 1. D. de Pæn.* carcer igitur propriè non est poena, sed custodia rei, quem alia poena manet. *l. 2. D. de Custod. reor. l. 2. C. eod.* nisi respectivè, qui tollit libertatem faciendi quod velis: An igitur poenâ perpetui carceris & vinculis perpetuis quis jure civili coërceri potest? *Neg. l. 35. D. de Pæn. l. 6. C. eod.* sed quo minus quis ad corpus poenæ causa in vincula conjiciatur, legibus non improbatur. *l. 23. C. de Pæn.* quò ref. *l. 3. D. de Injur. l. 1. §. ult. D. de Aleator.* Jure Canonico poena perpetui carceris probatur. *C. neminus. 27. X. de V. S. C. quamvis. 3. de Pæn. in 6.* Proprie distinguuntur vincula à carcere. *l. 216. D. de V. S.* Moribus condemnatio ad perpetuos carceres non est inusitata.

XIV. *Ad ejud. l. §. fin.]* Si miles se arrogandum dederit, ex speciali privilegio ejus testamentum non infirmatur hac capitis diminutione. *l. 3. D. de Testam. mil.* quod autem dicitur in *l. 2. D. eod. §. pen. Inst. d. t.* testamentum filii-militis post emancipationem quasi ex nova militis voluntate sustineri, id non est adscribendum privilegio militum singulari, sed idem veterano vel cuivis filiofam. testanti de bonis censibus vel quasi conceditur. *h. §. fin.* quia pro est, ac si à patrefamilias factum esset, *arg. l. 2. D. de SC. Maced.*

XV. *Ad l. 12.]* Testamentum rumpitur agnatione

natione posthumi. *l. 8. b. t. l. 1. C. de Codicill.* cujus quatuor modi recensentur *l. 28. §. 1. D. de Liber. & posthum.* ac in tantum ita rumpitur testamentum, ut ne quidem adjunctâ clausulâ codicillari confirmetur, quod ex sententia DD. communi ita explicari solet, si testator ignorans uxorem esse prægnantem, ventrem præterierit, quod non videatur alienas successiones propriis prætulisse secus si sciverit *arg. l. 43. in princ. D. de Vulg. & pupill. substit. l. 102. D. de C. & D. l. 30. C. de Fideicommiss.* Ego simpliciter & indistinctè clausulam codicillarem contra posthumum præteritum in effectu nihil posse facere judico: Posthumus autem, qui post mortem patris natus est, rumpit testamentum, licet ilicò decesserit. *l. 2. C. de Posthum. her.* modò integer prodierit & non monstrosus. *l. 3. C. eod.* sed si vivo testatore natus decesserit, & testamentum signatum fuerit, scriptus heres cum effectu accipit bonorum possessionem secundum tabulas, legatarii item & fideicommissarii habebunt ea, quæ sibi sunt relicta. *b. l.* sed ubi testamentum tale irritum factum est, filii ab intestato venientes fideicommissa ex testamento præstare non compelluntur. *l. 81. D. de Legat. 2.*

XVI. *Ad l. 17.]* Filio præterito testamentum ipso jure est nullum, ut nec libertates, nec legata debeantur. *b. l. pr. Inst. de Exher. lib.* sed ex æquitate prætoris testamentum tale sustinetur accommodatâ filio præterito bonorum possessione

E X E R C I T A T. XIX. 463

ide contra tabulas. §. 12. *Inst. de Hered. quæ ab test.* Interdum tamen jus prætorium subsecritur jus civile, ut in *l. 1. §. ult. D. Vnde lib. eius minister dicitur. l. 14. D. de Testib. l. 12. §. D. de Bon. poss.* Ex bono etiam & æquo testamentum, in quo filius est præteritus, sustinebitur, si filius se bonis patris abstinerit. *h. l.* idem est, si filius vel pater præteritioni consensit, *arg. l. 8. §. 6. D. de Bon. posses. contr. tabb.* pietas enim in alicujus favorem introducta non attenditur, si iste, de cujus favore agitur, consensit. *l. pen. C. de Pact.* De patre sic judicavit suprema Frisiorum Curia. Add. ea quæ supra notat ad *l. 28. de Inoffic. testam.*

DE HERED. INSTIT.

[VII. Ad *l. 1. §. 4. & l. 73.*] Institutio heredis est κεφαλὴ ὡς περ καὶ θεμέλιος τῆς πατρὸς διαθήκης, caput & fundamentum totius testamenti. *l. 19. §. 1. D. de Testam. mil. l. 1. D. de Inst. nupt. §. 34. Inst. de Legat.* uti omisâ institutione heredis testamentum ne quidem clausula codicillari confirmetur, *arg. dd. text.* Si quis autem ex fundo vel alia re singulari solus sit institutus heres, non dato coherede, detrahitur institutio fundi *h. §. 4.* ceu perinde habetur ex auctoritate Galli Aquilii, atque si sine ea re institutus fuisset. *h. l. 73.* ut proinde is bonorum omnium hereditatem obtineat. *l. 41. §. fin. D. de Inst. & pup. subst.* Eadem ratio est, si testator

uxorem, vel quem alium solum in usufructu instituerit heredem, nam detractâ usufructus mentione heres institutus ex assè intelligitur, *arg. h. §. & d. §. fin.* quod si heredi rei singularis sit additus coheres, qui adit hereditatem, habetur ille pro legatario, nec ad æs alienum solvendum tenetur. *l. 13. C. h. t.* quod judicando sunt secuti Ultrajectini: sed cum coheres tempore testamenti facti, aut tempore mortis non est superstes, ipsius portio accrescit heredi rei singularis, cum enim mortis tempore de jure institutionis quærat, perinde videtur, atque si hic ab initio solus scriptus fuisset, *arg. dd. text. jung. l. 7. D. de R. I.*

XVIII. *Ad l. 2. 70. 71. & l. 81. §. 1.] Institutiones captatoriæ αἱ καὶ ἐν ἀμφοτέρωθεν εὐσεύσεσσι, à Senatu improbantur quæ conferuntur ad secretum alienæ voluntatis, veluti ex qua parte me institueris heredem, ex eadem te instituam. h. l. 70. non autem sunt captatoriæ, quarum conditio non in futurum sed in præteritum collata est, qua ex parte Titius me heredem instituit, ex ea parte heres esto. h. l. 71. non est quidem institutio captatoria, quanta ex parte me à Titio heredem institutum recitasssem, ex ea parte mihi Sempronius heres esto, sed nullo recitato testamento à testatore, institutio videbitur inanis. h. §. 1. Ita si qui sunt instituti heredes ex partibus quas adscripsero, utraque institutio valet, quasi duplici modo facta. h. l. 2. aliud est ubi libertati fideicommissariæ adjecta*

adfecta est mera conditio, quæ sensum duplicem non admittit. *l. 87. D. de Legat. 2.*

[X. *Adl. 4.*] Extraneus sub omni conditione heres instituitur, §. 9. *Inst. de Her. instit. potestativa*, casuali vel mixta. vid. *l. un. §. 7. C. de ad. toll. filiusfam.* sub sola conditione potestativa. *b. l. idem hodie post differentiam sexus substantam* dicendum est de filiafam. *l. 4. C. de ad. toll. filiusfam.* ne deficiente conditione casuali vel mixta filius præteritus inveniatur contra *l. 30. D. de Lib. & posthum.* Valet autem institutio, si filius instituitur heres, si nupta fuerit. *l. 7. C. de inst. & subst.* nam & hæc conditio sæpè est potestativa, veluti cum adsunt proci, qui puellam ad conjugium sollicitant; Unde si testator instituit filium sub conditione, si se filium ejus esse præaverit, institutio non valet, testamentum est nullius momenti, quia hæc conditio non est in sui potestate ex sententia Pauli in *l. 63. D. de C. & D.* Dubitatur, an jus novissimum conditionem potestativam rejiciat à legitima? Negativum partes amplector, *arg. l. 32. in fin. C. de appellat.* Hæc tamen est differentia inter suum & extraneum sub conditione potestativa institutum, quod extraneus, si conditionem expleverit, adhuc possit spernere hereditatem, suus autem jure potestatis necessarius jure civili heres efficiatur. *l. 26. D. de Condit. instit. l. 5. D. de C. & D.*

[X. *Adl. 9. §. 8. & l. 48. §. 1.*] Ut institutio

G g

tio

tio sustineatur, necesse est, ut heres certus demonstretur. *h. l. 9. §. 9.* saltem signo indubitabili, modò non eo quod contumeliæ causa adjici solet. *h. §. 8.* sed valet hæc institutio, *filius meus impiissimus, male de me meritus, vel filius meus asinus ad lyram heres esto*, potest enim quis alicui maledictum dicere sine contumelia. *h. §. 1.* Quod si filius, qui fuit in potestate, instituatur heres sub conditione, quæ est contra bonos mores, testamentum patris infirmat, & conditio illa pro non potestativa habetur. *l. 15. D. de Condit. instit.* Extraneo adscripta conditio impossibilis ceu natura, seu jure sit talis, pro non adjecta habetur. *l. 1. 9. 14. D. de Condit. instit.*

XXI. *Ad l. 9. §. 13.*] Si testator tantum de semisse testatus sit, totus as in semisse erit, & alter semis heredi scripto adcrefcet. *§. 5. Inst. de Her. instit.* quia paganus pro parte testatus, pro parte intestatus decedere nequit. *l. 7. D. de R. l.* quare testator hanc accretionem prohibere nequit, *arg. d. l. 7. jung. l. 55. D. de Legat. 1.* Diversum est si duo in re singulari ex diversis partibus sint scripti heredes, hi æqualiter detracta partium mentione succedent, nisi manifestissime voluntas testatoris refragetur. *h. §. 13.* Moribus hodiernis regula *d. l. 7.* in desuetudinem abiit, neque igitur jus accrescendi receptum est. Imo moribus nostris testamenta subsistunt absque institutione heredis, sic dictant II. Ruremundensium p. 3. tit. 6. §. 1. art. 18. Parisien-

sium,

lum, Aurelianensium, Gandavensium, Cortracenum, Alastensium, &c. In Frisia exigitur institutio heredis: Idem video insertum LL. Transisulanæ & specialiter Daventriensium. LL. Transisul. p. 2. tit. 5. §. 1. Daventr. p. 3. tit. 4.

XII. *Ad l. 13. §. 4.*] Si testator in divisione duodecim uncias excesserit, pro rata singulis decrescet, veluti si me scripserit heredem ex duodecim unciis, te ex sex, ego hereditatis bessem habbo, alter trientem. *h. §.* quod quidem procedit, quando duodecim unciis primo relictis, me semis secundo simpliciter relinquitur, at si nominatim dimidia ejusdem rei, aut totius quod relictum est, exprimatur, dimidia totius singulis datur. *l. 32. C. de Legat.* quod patet ex casu in initio istius *l.* proposito.

XIII. *Ad l. 23. §. 1.*] Si conditio potestativa, cui dies adscripta non est, in faciendo consistat, non ideo deficit, si impleta non fuerit, cum impleri potuerit. *h. §. l. fin. D. de Condit. institut.* est tamen conditio ista adimplenda. *l. 2. D. de C. & D.* & si heres institutus conditionem trahat, cum implere posset, remedium hoc superest, ut prætor postulantibus creditoribus vel aliis tempus præstituat, intra quod conditioni parere debeat. *d. §. 1.* Singulari favore liberatis conditio quæ in non faciendo consistit, veluti si *Capitolium non ascenderit* existere intelligitur, cum primum Capitolium ascendere potuit.

l. 17. §. 1. D. de Manumiss. testam. l. 20. §. fin. D. de Statu liber. In istis conditionibus, quæ in non faciendo consistunt, introductum est remedium cautionis Mutianæ, ne adversus eas fiat. *l. 7. D. de C. & D.*

XXIV. *Ad l. 27. §. 1.]* Qui purè institutus deinde sub conditione instituitur, sequens institutio non valet, & si existat conditio, pro supervacua habebitur; sin deficiat, prior pura satis plena fuit. *h. §. hereditas enim tacite adimi non solet. arg. l. 22. D. de Adim. legat.* In legatis, quæ tacite adimi possunt, *l. 6. D. eod.* diversum obtinet; nam si, quod purè relictum est, ex intervallo sub conditione legetur, posterius valet. *l. 89. D. de C. & D. De l. 32. dicam ad l. 43. §. pen. D. de Legat. 1.*

XXV. *Ad l. 34. & 62.]* Hereditas ex die vel ad diem non recte datur, sed vitio temporis sublato, manet institutio. *h. l. 34. seu, dies adjectus non vitiat institutionem, pro non adjecto habetur. §. 9. Inst. de Her. inst.* quod restringendum est ad diem certum, dies enim incertus, maxime si non constet, an & quando sit exiturus, in testamento conditionem facit. *l. 1. & 75. D. de C. & D.* tacite in diem potest conferri hereditas, veluti *cum morieris. l. 9. C. de Her. instit. cum adoleveris. l. 33. D. de Vulgar. & pupill. substit.* ubi ideo fit mentio tabularum pupillarium, sed abusive, quia mater filio impuberi substituerat vulgariter, pupillariter liberis mater sub-

EXERCITAT. XIX. 469

substituere nequit. *l. 4. §. 1. D. de Bon. poss. contr. junct. l. 2. D. de Vulg. substit.*

[XVI. *Ad l. 40. & 41.*] Si servum alienum quis patremfamilias arbitratus scripserit heredem, & si heres non esset, alium ei substituit, in testamento militari, ubi nimia juris scrupulositas non adeo attenditur, pertinebit hereditas ad solum substitutum. *l. 3. C. de Her. inst.* In testamento pagani dividitur hereditas inter institutum & institutum. *h. l. 41. §. fin. Instit. de Vulg. substit.* in partes æquales. *arg. l. 164. §. 1. in fin. D. de V. S.* Si tamen substitutus simul & coheres institutus veniet hic in semissem, & alter semis intereum, qui dominus instituti fuerit & substitutum æquis portionibus dividetur, ut referre solent *h. l. 40.* non malè, si fides doceatur quibusdam exemplaribus. Dubitari solet cur in *h. l. 41. & d. §. fin.* inter institutum & substitutum dividatur, cum ubi locus est instituto, non sit locus substituto, & substitutio vulgaris facta in casum non aditæ hereditatis, autâ hereditate evanescat. *l. 7. D. de Vulgar. substit. l. 5. C. de Impub. & al. substit.* Non caret fundamento hæc conjectura, quod hic servus institutus heres hereditatem non crevisset, solent enim ex voluntate testatoris, quo casu tempore liberii usque ad D. Marcum substitutus in partem hereditatis admittebatur. *Vlpian. in Fragment. tit. 22. in fin.*

XXVII. *Ad l. 85.*] Si testator instituerit

Gg 3

filium

filium heredem, & *si sine liberis* decesserit, alium substituerit, vel alteri restitui hereditatem roga-
 verit, liberi, qui sunt in conditione positi, non
 sunt in dispositione vel ex testamento vocati, sed
 voluit testator jus legitimarum hereditatum in-
 ter eos integrum conservari, juxta vulgatum,
 quod est in conditione, non est in dispositione.
arg. l. 8. D. Si quis omiff. caus. testam. Imò licet
 hoc casu in præjudicium liberorum parenti de
 hoc fideicommissio pacisci. *l. 1. C. de Pact.* At-
 que ideo ex tacita quadam defuncti voluntate li-
 beris successio ab intestato deferri videtur, aut, si
 testator conditionem illam non adjecisset, sub-
 stituti liberis præpositi fuissent. *h. l.* Conditio-
 nem istam, *si sine liberis*, non extinguunt liberi
 adoptivi, sed ex justis nuptiis progeniti & natu-
 rales legitimati. *l. 76. D. de C. & D. l. 10. C. de*
Natur. liber. Quod ad liberos naturales non le-
 gitimatos quæstio est voluntatis, quæ ex digni-
 tate, mente & conditione ejus, qui fideicommi-
 sit, est explicanda. *l. 17. §. 4. D. Ad SC. Tre-*
bell.

EXER-

EXERCITATIO XX.

RESPONDENTE

JUSTO VYGH.

DE VULGAR. & PUPILLAR.
SUBSTIT.

I. **A**d l. 2. in fin. pr. & §. 4. l. 16. §. 1. l. 20. §. 1. l. 41. §. 2.] Si quis extraneum impulerem scripserit heredem, poterit ei pupillari substituere, si modo filio præcedente eum in locum nepotis adoptaverit vel adrogaverit. *h. l. 2. in fin. pr.* modò tamen adoptio fuerit facta ante substitutionem, quia in pupillari substitutione exigitur, ut filius sit in potestate & tempore substitutionis, & mortis testatoris. *h. §. 2.* dicitur igitur extraneus in *h. pr.* tempore conditi testamenti, non substitutionis; potest enim pater matutina sibi, filio pomeridiana testamentum condere. *h. l. 16. §. 1.* Ita si pater sibi per scripturam, filio per nuncupationem vel contra fecerit, testamentum valebit. *h. l. 20. §. 1. l. 8. §. fin. D. de Bon. poss. sec. tabb.* atque ob hoc effectus sunt duo quodammodo testamenta de uorum hereditatibus. §. 2. *Inst. de Pupill. substit.* in rei veritate, quatenus unus testator simpliciter adhibet solennia, est unum testamentum. *h. l. 4. l. 11. §. 5. D. Ad l. Falcid. l. 28. D. de Reb. auct. jud. possid.*

Gg 4

II. Ad

II. *Ad ejusd. l. §. 1. 4. 5. & l. 34. §. fin.]* Substitutio pupillaris est pars & sequela paterni testamenti. §. 5. *Instit. de Pupill. substit.* ut parens filio testamentum facere non possit, nisi & sibi faciat. *h. §. 1.* adeò ut patris testamentum ordine scripturæ debeat præcedere, ordo autem conversus testamentum vitiet. *h. §. 4.* quod exaudiunt novissimi, si institutio ex intervallo substitutionem pupillarem subsequatur, sed si in continenti, eodem tempore ac contextu utrumque fiat, substitutio valebit, licet scripturâ conversâ pater testamentum filii fecerit, quo ref. *h. §. 5.* Cæterum si patris testamentum non valet, nec pupillare sustinebitur. *h. §. 1.* veluti si patris testamentum sit nullum ex causa præteritionis filii. *arg. pr. Instit. de Exher. lib.* ut nec ideo substitutio pupillaris facta filio præterito valeat. *l. 14. §. 1. D. de Lib. & posthum.* Idem est si patris testamentum evertatur ex causa querelæ inofficiosi testamenti. *l. 28. D. de Inoffic. test.* quod tamen jure novissimo mutatum est. *Nov. 115. c. 3. in fin.* Sed si contra tabulas patris bonorum possessio sit data, substitutio pupillaris valet, & legata omnibus sunt præstanda, quæ à substitutione data sunt. *h. l. 34. §. fin.* Ita nec evanescit pupillaris substitutio, si filius post mortem patris se abstinuerit bonis patris, nuda enim sui heredis existentia (quam Græci ἀναπαύειν vocant) confirmantur tabulæ pupillares. *l. 44. D. de Re jud.*

III. *Ad*

III. *Ad l. 4. in pr. & l. 45.*] Parens substituto filio impuberi in alterum casum in utroque substituisse intelligitur, siue filius non extiterit heres, siue extiterit & impubes decesserit. *l. 1. pr. & §. 2.* hoc est, quod dicitur vulgo, substitutione vulgari pupillarem tacitam contineri & vice versa, nisi aliud testator voluerit. *l. 4. C. de Impub. & al. subst.* Et casu utroque substitutus matrem excludit, *arg. l. 8. §. 5. D. de offic. test.* nisi mater sit instituta coheres. *l. 1. C. de Instit. & substit.* vel substitutio vulgaris facta imparibus personis. *h. l. 45.* neque etiam illa subtilitas juris in testamento militis observatur. *l. 8. C. de Impub. & al. substit.* Mater substituto etiam prætulit Senatus Sabaudia.

IV. *Ad ejusd. l. 4. §. 1.*] Substitutio alia est vulgaris, alia pupillaris. *l. 1. §. 1. D. de Vulg. & pup. substit.* Substitutio reciproca vel breviloqua non est ab his specie distincta, sed est adjectitia quas substitutionis vulgaris & pupillaris; distincta quidem substitutio reciproca tertium genus constituere in *h. §. 1.* verum non alia ratione quam quia habet formulam diversam, quo respectu multa possent excogitari substitutionum genera, at si ipsa successio, ob quam diversitas substitutionum introducta est, consideretur, sunt tantum duo. *d. l. 1. §. 1.* Neque substitutio, ut loquuntur, fideicommissaria, est tertium genus; nam illa opponitur substitutioni in *§. fin. Inst. de*

Pupill. substit. Rubr. C. de Institut. Substit. & Re-
stitut. licet interdum abusive substitutionis pre-
cariæ mentio fiat, veluti in l. 16. C. de Pact. l. 14.
C. de Fideicommiss.

V. *Ad l. 7. 14. 15. & 41. §. 3.]* Verbis civi-
 libus ceu directis post annum decimum quar-
 tum substitutio pupillaris frustra fit. *h. l. 7. fini-*
tur. h. l. 14. evanescit. §. pen. Inst. de Pupill. sub-
stit. neque igitur flectitur in vim fideicommissi,
licet speciali favore in datione libertatis verba
directa trahantur in vim fideicommissi. l. 24.
§. 10. D. de Fideicommiss. lib. & substitutio pupilla-
ris facta in codicillis jure fideicommissi sustinea-
tur. l. 76. D. Ad SC. Trebell. non vulgaris. l. 6.
C. de Iur. codicill. Post annos quatuordecim ex
privilegio militum duntaxat pupillaris substitu-
tio sustinetur, & quidem jure directo. h. l. 15.
l. 6. C. de Testam. mil. licet propter effectum eun-
dem veluti ex causa fideicommissi bona hic ad
substitutum transire dicantur in l. 8. in fin. C. de
Impub. & al. substit. quatenus sola testatoris non
impuberis bona post pubertatem ad substitutum
devolvuntur. h. l. 41. §. 3. ne privilegium mili-
tum ad jacturam legitimorum heredum porriga-
tur, contra l. 40. D. de Admin. tut. Moribus
scrupulositas ista non est necessaria; Imò mul-
tum imminutâ patriâ juris Romani potestate
substitutio pupillaris exiguum usum habet; Et
præsertim moribus patriæ, limitata testamenti
factione, subtilis hæc substitutionum materia
 non

non frequenter occurrit; sed quibus casibus, v.g. de bonis feudalibus testamenti factio concessa est. substitutiones quoque recipiuntur, uti fuit decum in Comitibus in hac civitate habitis Anno 1651. Quomodo & Hollandi diploma sunt interpretati.

VI. *Ad l. 34. & 37.* Si testator ex liberis impuberibus ei, qui novissimus moreretur, substituit pupillariter, liberi inter se non ex substitutione, sed ab intestato succedunt, ceu jus legitimum hereditatum inter eos integrum custodiri voluit. *h. l. 37. §. 6. Inst. de Pupill. substit.* alia obtinet in collibertis, qui absque substitutione sibi non succedunt. *l. 87. §. 2. D. de Legat. 2.* Quid si autem uterque novissimus simul moriatur substitutus ad partem utriusque simul admittitur. *h. l. 34. nisi aliud voluerit testator. l. 34. D. Ad SC. Trebell.* Si autem testator duos impuberes simul instituat, & si uterque impubes decederit, Titium substituat, utroque demum quo substitutus admittitur. *l. 10. C. de Impub. & al. substit.* Controvertitur, an, si filio impuberi novissimo substituat, mater, quæ ex *Nov. 118. c. 2.* unà cum fratribus defuncti ad legitimam successionem vocatur, etiam jus legitimæ accessionis retinuerit? Quidni? Substitutus igitur hoc casu ad eas tantum partes admittitur, quæ in hereditate novissimi inveniuntur, & he lege hîc ad matris exclusionem fideicommissum tacitum reciprocae substitutionis excogitur.

VII. *Ad*

VII. *Ad l. 41. in pr. & 47.]* Substituto etiam est substitutus instituto, atque & instituto & substituto succedit, licet substitutus coheres simul ante institutum moriatur. *h. l. 41. §. 3. Inst. de Vulgar. subtit.* quæ quidem regula comprobatur in substitutione vulgari, non autem obtinet in pupillari *h. l. 47.* Succedit autem substitutus utrique, substitutionis, non accrescendi jure, quod à substitutione planè distinctum est; nam substitutio deferri solet ex voluntate testatoris expressa. *l. 8. §. 1. D. h. r. jus accrescendi etiam contra ejus voluntatem §. 5. Inst. de Her. inst.* substitutio deferretur personæ, ad heredem non transfertur. *l. 9. D. de Su. & legit. hered.* jus accrescendi ad heredem quoque transit. *l. 59. D. de A. H.* vid. etiam *l. un. in pr. C. de Caduc. tollend.*

VIII. *Ad l. 1. 6. 16. & 27.]* Si quis instituat heres sub hac conditione, *si reliquias testatoris in mare abjiciat*, detrahatur conditio, neque eam in forma specifica heres adimplere debet; imò laudandus est magis quàm accusandus heres, qui reliquias testatoris non in mare secundum ipsius voluntatem abjecit, sed memoria humanæ conditionis sepulturæ tradidit. *h. l. 27.* cum nimis ineptæ defunctorum voluntates circa sepulturam non sint servandæ. *l. 113. §. fin. D. de Legat. 1.* putà si ornamenta quædam, aurum, argentum, gemmas, margaritas secum humi condi testator jubeat, quod homines simplices quan-

quoque faciunt. *l. 14. §. 5. D. de Religios. id præceptum heres impunè negligit. l. ult. in fin. D. de Aur. & arg. leg. neque ideò ei ut indigno hereditas auferetur. l. 5. C. de His quib. ut indign. præterea si quis sit institutus sub conditione, si momentum intra triduum post mortem testatoris ceciderit, conditio evanescit, quasi impossibilis. h. l. 1. non quod sit institutio inutilis. h. l. 1. sed quod conditio pro non adjecta habeatur. §. 11. Inst. de Her. inst. nisi poenæ nomine, h. e. coërenter heredis causa impossibile quid de jure adjectum sit. §. ult. Inst. de Legat. quò respicit *l. 1. de His quæ poen. caus. ibi, illicite vel proboscè data est, nullius momenti legatum esse respondit, vel si impossibilitas non sit in sola conditione, sed in dispositione, quod contingit in conditione perplexa. h. l. 16. Si conditio impossibilis obligationibus adjiciatur, contractus vitiantur. l. 7. D. de V. O. §. 11. Inst. de Inutil. stipul. quia quum voluntate peraguntur, qui facilius præsumuntur nihil voluisse agere, quam errasse sequonerasse, l. 31. D. de O. & A.**

DE JURE DELIBERANDI.

[X. *Ad l. 1. §. fin. l. 2. 3. & 4.*] Ne temerè heredes subjiciantur oneribus hereditariis comparata sunt duo remedia, Inventarii ex *l. ult. C. de Her. & juris deliberandi*, quo lentè festinantes & perustrantes hereditatem, deliberant, utrum expediat adire hereditatem nec ne. *h. l. 1. §. 1. l. 23. §. 1. D.*

478 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

§. 1. *D. de Her. Instit.* Tempus autem deliberandi relinquebatur arbitrio prætoris. *b. §. fin. l. 9. C. b. t.* qui tamen heredi deliberaturo non minores quam centum dies præstituere debuit. *b. l. 2.* sed hodie quando id postulatur à magistratu, conceditur spatium novem mensium, vel unius anni, si à Principe. *l. fin. §. 13. C. b. t.* Cæterum nonnunquam semel, nonnunquam sæpius dies ad deliberandum fuit datus. *b. l. 3.* licet hoc impetrari non potuerit nisi ex magna causa, *b. l. 4.* Imò tempora deliberandi hodie semel & non sæpius petuntur. *d. §. 13.* ubi tamen casus gravissimæ causæ excipiendus videtur, ne lex præcidat omnem exceptionem in re, quæ ex circumstantiis variatur, quas expendere ad magistratum pertinet. Quod si heres intra tempora deliberationi præfixa moriatur, jus deliberandi ad heredes ejus transmittitur, qui intra illud tempus, quod superest ex novem mensibus vel anno deliberare atque hereditatem adire possunt. *l. 19. C. b. t.* Verùm in hac transmissionis specie requirimus scientiam heredis, quod sibi hereditatem delatam esse sciverit, ignorans non transmittit. *d. l. 19. ibi, & si quidem is, qui sciens hereditatem vel ex testamento vel ab intestato sibi esse delatam, quam sententiam judicando probavit Senatus Frisiæ.*

DE TESTAM. MILIT.

X. *Ad l. 4.]* Miles mutus & surdus ante causariam

missionem in numeris manens jure militari testari non prohibetur. *h. l.* quod intelligendum est de eo, qui facultate loquendi & audienti propter aliquod infortunium caret; & hoc tribum est militibus, ut necesse non habeant nomine Principem adire; paganus mutus aut surdus, ut liceret sibi testamentum facere, à Principe implorare debuit. *l. 7. D. de His qui testam.* Hodie sine hac impetratione mutus vel surdus sui juris testamentum facit, & surdus & mutus simul ex accidenti, testatur, si literarum peritis, surdus vel scriptum vel nuncupativum facit testamentum; mutus tantum scriptum, si literarum non sit rudis. *l. 10. C. Qui testam. fac.*

X. *Ad l. 15. §. 2. & l. 20. §. 1.]* Testamentum pagano minus solenniter confectum per obsequentem militiam confirmatur, si novæ voluntatis extent argumenta, veluti si testator tabulam incidit, aperuerit, testamentum legerit, & in signo rursus signaverit. *h. l. 20. §. 1. §. 4. l. 1. t.* modò voluntas iis argumentis expressa non sit contraria, quomodo intelligunt *h. l. §. 2.*

XI. *Ad l. 21. & 26. in pr.]* Testamentum à milite post missionem honestam & cautionem intra annum valet jure militari, ignominiosus missus privilegio anni non fruitur. *h. l. 26.* hoc beneficium istud quantum ad verba conditionis attinet, ad eos duntaxat pertinet, qui
mitti

mitti solent, atque ideo neque Præfecti neque Tribuni aut cæteri, qui successoribus acceptis militare desinunt, hoc privilegium habent. *b. l. 21.* ex mente autem & interpretatione legis eò non sine fundamento id extenditur, nam & centurio, præfectus cohortis, vel alæ, vel legionis, vel tribunus sive cohortis sive legionis mitti dicuntur. *l. 2. in pr. D. de His qui not. infam. Add. l. 4. & fin. C. de Testam. mil.*

XIII. *Ad l. 24. & 40.]* Scrupulosa regularum observatio in testamentis ordinandis remissa est militibus, eorumque sola voluntas spectatur, quæ quoquo modo inveniatur, sive scripta sive sine scriptura non observatis solennibus valet. *b. l. 40. l. 3. C. eod.* Reperiuntur tamen aliquæ leges quæ in testamento militis locum obtinent: Quò pertinet 1º edictum de bonorum possessione, ut intra certum tempus agnosci debeat, quod in testamento militis locum habet. *l. 15. §. fin. b. t.* 2º Lex Julia de fundo dotali, si miles legaverit fundum dotalem. *l. 16. D. eod.* 3º Edictum prætoris, quo iusjurandum heredibus institutis legatariisque remittitur. *l. 29. §. 2. D. d. t.* 4º. Lex Ælia Sentia, ut in fraudem creditorum à milite manumissi non habeant libertatem, aut à minore 25. annis. *d. l. 29. §. 1. l. 4. C. eod.* Sic denique SCtum quod captatorias institutiones improbavit. *l. 70. D. de Hered. instit.* in testamento militis locum habet. *l. 11. C. b. t.* Non aliter autem testamentum militis quoquo modo

inde confectum sustinetur, quam si hoc ita
 bleatum esse legitimis probationibus osten-
 tur. *l. 40. legitima verò probatio non tan-*
im inducitur duobus testibus, qualis facti spe-
es proponitur in h. l. 24. §. 1. Inst. de Testam.
ad l. 11 & scriptura, l. 15. C. de Fid. instrum. vel-
si siuid miles in vagina aut clypeo literis san-
guineo rutilantibus adnotaverit, aut in pulvere
scripserit gladio sub ipso tempore, quo in præ-
lio vix sortem derelinquit. l. 15. C. de Testam.

XV. *Ad l. 37.*] Si duobus à milite scriptis
 eribus alter omiserit hereditatem, pro ea
 arte miles videtur intestatus decessisse, nec
 oris deficientis heredi scripto accrescit, nisi
 ec voluntas defuncti probata fuerit, ut omit-
 tentino ad alterum vellet redire hereditatem.

l. add. l. 1. & 2. C. de Testam. mil. atque hæc
 blucas præsumitur intervenisse, quando miles
 omnavit partes hereditarias, veluti ex uncia,
 esse vel triente, ut in *l. 3. C. cod.* sed si unum ex
 ind scripserit heredem, quantum ad residuum
 monium intestatus decessisse intelligitur.

60. d. t. quod etiam moribus hodiernis in te-
 nantis paganorum observatur abrogatâ *l. 8.*

l. R. I.

DE ACQUIR. HER.

XV. *Ad l. 1. 2. 10. & 75.*] Heres ex plu-
 bu partibus institutus non potest quasdam

Hh

partes

partes agnoscere, quasdam repudiare. *h. l. 2.* & qui ex semisse scriptus heres per errorem ex quadrante adiit hereditatem, nihil egit. *h. l. 75.* ita qui totam hereditatem acquirere potest, pro parte eam scindendo adire non debet. *h. l. 1.* si quis tamen ex asse heres destinaverit partem hereditatis habere, in assem videtur pro herede gessisse. *h. l. 10.* An igitur filius retentâ legitimâ à reliquis bonis paternis se rectè abstinet? Neg. *arg. dd. text. junct. Nov. 115. c. 3.* Mores id non omninò servant, & tot sunt hereditates, quot bona diversis territoriis obnoxia, ut, si uno loco repudiare expediat, in altero tutò adire liceat, quod tamen non est universale. Controvertitur, an si in hereditate feudum inveniatur, repudiato allodio feudum retineatur? Filius, ait Feudista, in *c. un. de Capitan. qui cur. vend. c. 3. vers. filius.* non potest recusare patris hereditatem retento feudo, potest autem propinquus, seu agnatus ut habet *c. un. An agnat. vel fil.* qui textus adeò sunt generales, ut non admittant distinctionem inter feudum ex pacto & providentia, & feudum hereditarium.

XVI. *Ad l. 13. 19. 21. §. fin. l. 32. & 34. §. 1.]* Qui hereditatem vel bonorum possessionem adire valet, debet certus esse, defunctum esse testatorem. *h. l. 19.* imò qui putat vivere testatorem, qui jam defunctus sit, adire nequit. *h. l. 32. inpr.* necesse item est, ut sciat, quomodo sit institutus purè an sub conditione. *h. l. 13.* si
sub

sub conditione sit institutus, conditio extiterit nec ne. *h. l. 32. §. 1. l. 21. D. de C. & D.* si quis tamen pro parte sit institutus heres, pro parte substitutus sub conditione, hoc casu licet ignoraverit conditionem extitisse, recte adit hereditatem. *h. l. 21. §. fin.* sed hinc error sive opinio heredis in acquirenda hereditate ei non nocet, veluti heres, qui, purè institutus putat se sub conditione institutum, paruit conditioni, recte adiit. *h. l. 34. §. 1.*

XVII. *Ad l. 20. & 88.*] Gestio pro herede requirit factum gerentis, ut aliquid gerat quasi heres, *h. l. 20.* veluti vendendo, locando res hereditarias. *§. fin. Inst. de Hered. qual. & diff.* item qui retinet non hereditarium quasi hereditarium; atque ita in *h. l. 88.* strictius accipitur, quando pro herede se gerere dicitur is, qui animo agnoscit successionem, licet nihil attingat hereditarium. Et in hac gestione pro herede requiritur quoque in primis, ut heres animo gerendi se pro herede actus istos explicuerit. *d. l. 20.* Non enim censetur suscepta hereditas propter cessionem vel in solutum dationem bonorum hereditariorum, si protestatur is qui cedit vel in solutum dat, se non acquirendæ hereditatis animo hoc facere, *arg. ejusd. l. 20. in pr. & §. 1. l. 14. §. 8. D. de Religios.*

XVIII. *Ad l. 37.*] Heres succedit in omne jus mortui. *h. l.* quod non cohæret personæ; quod personæ cohæret, ad heredem non transit. *l. 8.*

Hh 2

§. 3. D.

§. 3. D. de Lib. legat. quare hereditas non adita non transmittitur ad heredis heredes. l. 4. C. Qui admitt. ad bon. poss. l. un. §. 5. C. de Caduc. tollend. §. fin. Inst. de SC. Orphit. excipiuntur sui heredes, qui hereditatem testamento derelictam in heredes etiam extraneos transmittunt. l. 7. §. 1. D. h. t. l. un. C. de His qui ante apert. testam. tabb. quæ etiam transmissio ex sententia DD. ad heredes ab intestato venientes extenditur: Sed destituuntur lege, imò contraria est l. 2. C. Ad SC. Orphit. Moribus hodiernis absque aditione transmittitur hereditas, sive heres sciens sive ignorans hereditatem sibi delatam esse decesserit. LL. Ruremund. p. 3. tit. 7. §. 6. art. 5. LL. Antwerp. tit. 47. art. 7. Post aditionem dicitur hereditas, per abusionem vel potius διακελευκῶς, ἀναφορευκῶς, per relationem. vid. l. 18. §. 1. D. Ad l. Falcid. l. 8. D. de Su. & legit. her. propriè vocatur hereditas, quæ nondum est adita, quæ enim est adita confunditur cum bonis ejus, qui adivit. l. 10. §. 2. D. de Vulgar. & pupill. substit. Vid. supr. Exerc. 6. aff. 23.

XIX. Ad l. 38.] Sui heredes sunt liberi, qui fuerunt in potestate morientis eo tempore quo quis moritur, & qui tempore delatæ hereditatis proximiorum gradum obtinent, οἱ γνήσιοι καὶ αὐτοκληρονόμοι. §. 2. Inst. de Hered. qual. quia parenti statim ipso jure heredes existunt, & illicò apparent heredes etiam ante apertas testamenti tabulas. l. fin. §. 2. C. de Curat. furios. ut nec aditionis

onnis aut cretionis solemnitas iis sit necessaria.
 14. *D. de Su. & legit. her. add. l. 1. §. 7. D. Si
 is omiff. caus. testam.* Non adeunt hereditatem,
 id retinent. *l. 12. §. ult. D. de Bon. libert.* inter-
 um tamen etiam, sed abusivè, dicuntur sui ad-
 e hereditatem, ut in *h. l. & l. 4. C. de Instit. &
 bñt. l. fin. C. de Repud. her. l. 10. D. de Collat.*
 x his autem qui adeunt, nemo cogitur adire he-
 ditatem. *l. 16. C. de Iur. delib.* quales sunt ex-
 anei. *§. 5. Inst. de Hered. qual.* Filius quidem
 citur heres existere matri suæ ipso jure in *l. pen.
 . de Su. & legit. her.* sed hæc verba, *ipso jure*,
 on excludunt factum aditionis aut pro herede
 estionis, sed ad cretionis solennitatem, & bo-
 orum possessionem respiciunt. *l. 3. C. Ad SC.
 orphit.*

XX. *Ad l. 52. & 63.] Filiusfam.* heres in-
 titutus adit hereditatem patris jussu, ne parens
 nvitus æri alieno obligetur. *l. 6. D. h. r.* & hic
 ussus si præcesserit, acquirit filius ex aditione
 odie sibi proprietatem, patri usumfructum.
l. fin. C. de Bon. quæ liber. Ex quâ constit. filius
 etiam patre reluctante hereditatem adire potest,
 plenamque proprietatem consequitur: Con-
 stante patris furore filio cum heres institutus est,
 us adeundæ hereditatis à Principe conceditur,
 atque hæc hereditas filio acquiritur, cui ideo
 permittitur servos hereditarios manumittere.
h. l. 52. sed & patri furioso per filium, quem in
 potestate habet, commodum hereditatis acqui-
 ritur.

ritur. *h. l. 63.* quando filius forte interveniente auctoritate curatoris hereditatem adiit. *l. ult. C. de Curat. furios.*

XXI. *Ad l. 57.]* Hereditatem repudiat heres extraneus destinatione contraria, quando declarat voluntatem vel verbis, vel scripto aut etiam nutu testatur. *l. 95. D. h. t. l. 6. D. Ad SC. Trebell.* aut re & facto aliquo. *l. 17. §. 1. l. 77. D. h. t.* Semel autem acquisita hereditas repudiari nequit. *l. 88. D. de Her. instit. l. 4. C. de Repud. her.* nisi minor 25. annis damnosam adierit hereditatem, qui postea remedio restitutionis eam repudiat. *h. l. l. 7. §. 10. D. de Minor. d. §. 5. Inst. de Her. qual.* sed hoc casu substitutus vulgariter in hanc hereditatem non succedit, quia substitutio vulgaris aditione hereditatis expirat. *l. 5. C. de Impub. & al. substit.* aliud autem obtinet in pupillari substitutione. *d. l. 7. §. 10. l. 44. D. de Re jud.* quæ non immixtione sui heredis, sed pubertate evanescit, ut probatum supr. aff. 5.

XXII. *Ad l. 79. & 82.]* Per servos acquiritur dominis etiam invitis. *§. 3. Inst. Per quas person. nob. acq.* hoc adjus pertinet, quatenus ne momento quidem aliquo in servi persona subsistere potest. *h. l. 79.* Sed dominus legatum servo relictum repudiare non prohibetur. *l. 7. D. de Legat. 1.* Ut autem institutio servi sustineatur, requiritur, ut dominus sit capax acquirendæ hereditatis. *§. 4. Inst. de Hered. qual.* quia testa-
menti

renti factio passim cum servis ex persona domi-
 prum introducta est, unde si dominus sit in to-
 incapax, nec servus ejus recte heres institui-
 tr. l. 31. *D. de Her. inst.* secus est si dominus se-
 endum quid tantum fuerit incapax. *h. l.* 82.

XXIII. *Ad l.* 84.] Si omisso posthumo filius
 lus sit institutus eique nemo substitutus, post-
 umus autem dein nascatur, certum esse incipit,
 minem ex eo testamento heredem fore, hic
 itur filius natus ab intestato patri heres existet.
 16. *D. de Lib. & posth.* quia destitutione testa-
 menti res ad causam intestati redit. *l.* 181. *D. de*
I. sed in eventum vel casum futurum posthumi
 ti vel nascituri bonorum possessione filio suc-
 curritur. *h. l.*

XXIV. *Ad l.* 90.] Sola animi destinatione
 quiritur hereditas. *l.* 6. *C. de iur. delib.* §. *fin.*
inst. de Her. qual. sed est necesse, ut hæc volun-
 as verbis exprimatur, nam propositum in men-
 retentum nihil operatur, *arg. l.* 7. *C. de Con-*
ct. ob caus. dat. Non igitur per procuratorem
 quiritur hereditas; adire hereditatem intelli-
 tur, qui mandat adiri, & nihil remanet facien-
 um per procuratorem: Et vel maximè cum
 ditio hereditatis referatur inter actus legiti-
 mos, qui alieno nomine expediri nequeunt. *l.* 77.
123. D. de R. I. unde non malè legitur *h. l.*
ro per curatorem, per procuratorem; est hoc præ-
 ipuum in procuratore Cæsaris, si is heres insti-
 tatur, ut immiscendo se hereditati procurator

heredem Cæsarem faciat. *l. 1. §. fin. D. de Offic. procurat. Cæs.* sed bonorum possessio recte per procuratorem petitur. *l. 3. §. 7. D. de Bon. possess.*

SI QUIS OMISS. CAUS. TESTAM.

XXV. *Ad l. 1. §. 3.]* Servus factum additionis præstare præcisè non compellitur, *arg. §. 2. Inst. de Stipul. serv.* & recusando efficere potest, ne dominus per ipsum acquirat hereditatem, ad hunc effectum, ut excluso domino substitutus admittatur. *l. 3. C. de Her. inst.* sed in favorem legatariorum à magistratu adire cogitur ad excludendam fraudem domini, qui ab intestato hereditatem possidere malebat. *h. §. 3.*

XXVI. *Ad ejusd. l. §. ult. l. 2. §. 1.]* Qui per fraudem omisit hereditatem, ut ad legitimum perveniat, legatorum portione tenebitur, non possessor. *h. §. fin.* exemplo ejus qui omisâ causâ testamenti ab intestato possidet hereditatem, utique si pretio accepto prætermiserit hereditatem. *h. l. 2.* ubi verò gratis repudiavit, in fraudem tamen eorum quibus quid relictum est, possessor utili actione conveniendus est. *h. §. 1.*

DE JURE CODICILL.

XXVII. *Ad l. 6. §. 3. l. 8. §. 2.]* Qui testamentum facere prohibetur, nec codicillos facere potest. *h. §. 3.* exigitur in eo qui codicillos facere vult, ut jure testamenti factionem habuerit; cæterum, si, qui jure testamenti factionem habuit, de

facto impediatur testari, fortè quia sufficien-
 tem testium facultatem non habet, codicillos
 rectè facit. *h. §. 2. ubi sufficiunt testes quinque,*
hæc non sint specialiter rogati. l. ult. §. ult. C.
de Iur. codicill. atque eò respicit pr. Inst. de Co-
dicill.

EXERCITATIO XXI.

RESPONDENTE

PETRO à SANEN.

DE LEGAT. I.

Ad l. i.] Scrupulosa verborum obser-
 vantia in legatis est sublata. *l. 21. C. de*
legat. sed legata fideicommissis particularibus
non sunt per omnia exæquata. Constit. Justin. in l. 2.
de Legat. Comm. de legat. §. 3. Inst. de Legat. nisi fortè
differentia à manifestâ testatoris voluntate pro-
veniat, qualis occurrit in casu libertatis relicte
directè aut per fideicommissum, secundùm §. 2.
Inst. de Singul. reb. per fideicommiss. rel. quod igitur
dictum dicitur in h. l. legata per omnia esse exæqua-
ta fideicommissis, non est adscribendum Ulpia-
no, neque restringendum ad interdictum quod
legatorum, aut imputationem quartæ Falcidiæ,
in quam ea duntaxat imputantur quæ jure here-
ditario acquiruntur, non quæ jure legati vel fi-
deicommissi vel conditionis implendæ causa ac-

Hh 5 cipit

cipit heres. *l. 91. D. Ad l. Falcid.* Fideicommissa tamen largâ appellatione legati continentur *l. 87. D. de Legat. 3.*

II. *Ad l. 8. 22. 44. §. 2. & 4. l. 65. §. fin.* Si fundo legato testator aliquid adjecerit, augmentum cedit legatario. *h. l. 8.* unde si areæ legatæ post testamentum factum ædificium impositum sit, utrumque debebitur & solum & superficies. *h. l. 44. §. 4. l. 39. D. de Legat. 2.* nisi constet testatorem ideo aream inædificasse, ut legatum adimeret, quæ mutatæ voluntatis probatio heredi injungitur, qui dicit mutatam voluntatem testatoris, id debet probare. *l. 2. D. de Probat.* Ad hunc casum verissimiliter refertur *l. 79. §. 2. D. de Legat. 3.* Et si insula legata sit combusta, adhuc area vindicabitur. *h. l. 22.* sed si destructa domo aliam testator eodem loco ædificaverit, interit legatum, nisi testator mutaverit voluntatem suam. *h. §. fin.* Lanâ autem legatâ, vestis, quæ ex ea facta est, non debetur. *l. 88. D. de Legat. 3.* nisi constet testatorem id voluisse, quò ref. *d. l. 44. §. 2.*

III. *Ad l. 16. in pr. & §. ult. l. 33. l. 34. §. 9. l. 114. §. fin.]* Quantum attinet ad jus accrescendi intererat olim inter legatum damnationis & vindicationis; si conjunctis re tantum (qui dicuntur disjuncti oppositivè ad reliquos conjunctos, quos rei & nominum complexus jungit) legatum sit per damnationem, concursu partes non faciebant, sed singulis solidum debebatur;

batur; sed si ita legatum sit per vindicationem, concursu partes faciebant: In conjunctione mixta, si per damnationem conjunctim sit legatum, deficientis pars non accrescebat alteri, sed remanebat in hereditate, quò *h. l. 16. in pr. l. 34. §. 9.* sin per vindicationem, accrescebat aliis. *h. l. 16. §. fin.* Vid. *Vlp. in fragm. tit. 24. §. 11. & 12.* Hodie indistinctè concursu scinditur legatum, nisi evidentissimis probationibus ostendatur, testatorem singulis solidum dari voluisse. *l. un. §. 11. C. de Caduc. toll.* quò *h. l. 33. & 114. §. fin.* Add. *supr. Exerc. 9. aff. 16.*

IV. *Ad l. 24.]* Quod adhuc actu non est in rerum natura legari potest, veluti, *quicquid illa ancilla peperisset*, vel ita, *ex vino quod in fundo meo natum fuerit.* *h. l. §. 7. Inst. de Legat.* Et hoc legatum rei futuræ est purum, quatenus nondum natis fructibus vel partu decedente legatario legatum ad heredes transmittitur. *l. 25. §. 1. D. Quand. di. legat.* est etiam conditionale, respectu dispositionis, obligationis & actionis, quatenus antequam quicquam natum est, præmatu-
rè agitur. *l. 73. D. de V. O.* Quomodo autem heres teneatur, si nihil nascatur, aut non tantum quantum testator legaverat, dicam ad *l. 8. §. 2. de Legat. 2.*

V. *Ad l. 20. 32. §. 1. l. 37. in pr. & §. 1. l. 39. §. 6. l. 71. 108. §. 2. l. 110.]* In generali & alternativa obligatione electio tribuitur debitori. *l. 106. D. de V. O. §. 33. Inst. de Action.* ratio est
in

in *l. 38. §. 18. & l. 99. D. de V. O.* sed in legato generis electio conceditur legatario. *h. l. 20. 71. & 108. §. 2. §. 22. Inst. de Legat.* quod tamen ita intelligitur, ne optimum vel pessimum accipiat legatarius. *h. l. 37. in pr. & l. 110.* Interdum electionem habet heres, quando hoc testator voluit, veluti in *h. l. 32. §. 1. l. 37. §. 1. l. 39. §. 6.* quando usus est verbis damnationis, ceu verba sua direxit ad heredem, ut in *l. 19. l. 43. §. ult. D. de Legat. 2. l. 29. §. 1. in fin. D. de Legat. 3.*

VI. *Ad l. 39. §. fin. l. 40. & 114. §. 5.]* Si legentur res, quæ absolute hominum commercio sunt exemptæ, vel quarum commercium non est, nisi jussu Principis, ne quidem æstimatio est præstanda. *h. §. fin. §. 4. Inst. de Legat.* sed si heres rem, cujus commercium non habet, jubeatur præstare ei, qui ejus commercium habet, obligatur in ipsam rem vel in ejus æstimationem. *l. 49. §. 3. D. de Legat. 2. jang. l. 34. D. de V. O.* sed si legatarius ejus rei commercium non habeat, adeo inutile est legatum, ut ne quidem æstimatio debeatur. *d. l. 49. §. 2.* nisi forte legatarius de facto impediatur, veluti si propter vitium corporis sui rem legatam habere non possit. *h. l. 114. §. 5.* Per fideicommissum etiam si relinquatur ei cujus quidem commercium fideicommissarius habet, sed cui possidendi jus non est, æstimatio debetur, veluti si mancipium Christianum Judæo legetur, isque rogetur, ut id restitue-

stitueret Christiano. *h. l. 40. si quis servo alieno sciens legaverit militiam, quæ non est in servi commercio, æstimatio debetur. l. 11. §. 16. D. de Legat. 3. militiâ legatâ æstimatio censetur legata. d. l. 49. §. 1. D. de Legat. 2.* Moribus hodiernis non debetur æstimatio rei legatæ contra statutum, quod prohibet testamenti factionem vel ultimæ voluntatis dispositionem super re immobili patrimoniali, quomodo pronuntiavit Senatus Frisæ.

VII. *Ad l. 41. §. 2.]* Si purè legetur legatario res, quæ jam ejus est, adeo legatum est inutile propter regulam Catonianam, ut, licet postea legatarius eam alienaverit, nec ipsa res, nec ejus æstimatio debeat. *h. §. §. 10. Inst. de Legat. sed si sub conditione mihi res propria legetur, valet legatum, si existentis conditionis tempore res non sit mea, quia ad legata conditionalia regula Catoniana non pertinet. h. §. 2. l. pen. D. de Regul. Caton. quo referri solet. l. 1. §. fin. D. eod.*

VIII. *Ad l. 43. §. pen. l. 65. §. 1. & l. 75.]* Institutio heredis alieno arbitrio permissa, est vitiosa, quia testamentorum jura ab alieno arbitrio pendere non debent. *l. 32. D. de Her. instit.* Valet autem legatum quod in voluntate tertii ponitur. *h. §. pen.* non quidem ut ab eo pendeat vis legati, ut is sit quasi arbiter & dator legati, quomodo in alienam voluntatem legatum posse conferri negatur in *l. 52. in fin. D. de C. & D.* sed
con-

conferri debet in arbitrium extranei tanquam conditionem. *l. 1. D. de Legat. 2.* si aliquando eum velle & voluntatem suam declarare contingat, *arg. l. 11. §. 5. D. de Legat. 3. add. l. 46. §. 2. D. de Fideicomm. lib.* Neque in heredis voluntate legatum poni potest. *h. §. pen.* quod iterum accipiendum est de pleno arbitrio & mera heredis voluntate, nam valet legatum vel fideicommissum si ita sit relictum, *si aestimaverit heres, si comprobaverit, si justum putaverit*, quoniam hoc ei quasi viro bono commissum est. *h. l. 75. d. l. 11. §. 7.* Legatarii autem arbitrio facilius legatum committitur. *h. §. 1. l. 69. D. de C. & D.*

IX. Ad l. 69. §. 2. & l. 84. §. 6.] Si pater pro filia dotem promiserit genero, mortuo patre agit maritus contra heredes soceri actione ex stipulatu. *l. 5. C. de Dot. promiss.* sed mulieri cuius nomine dos est legata, datur actio ex testamento, quia maxime interest mulieris. *h. §. 2.* convenire autem inter eos oportet, ut alterutra actione sint contenti. *h. §. 6.* imò marito actio ex testamento conceditur, si ei dos nondum debita legetur, & constet legatum in arbitrio utriusque & mariti & uxoris. *l. 48. §. fin. D. de I. D. l. 71. §. 3. D. de C. & D.*

X. Ad l. 71. §. pen. & ult.] Cuius est donandi, ei & vendendi & concedendi jus est. *l. 163. D. de R. I.* sed hæc regula non est perpetua, nam curiales sine decreto res immobiles vel mancipia rustica vendere prohibentur, donationes autem vel

el permutationes vel quoslibet alios contra-
 tus sine decreto celebrant. *l. ult. C. de Præd. de-
 er. lib. 10.* Eodem modo licet Emphyteutæ in-
 consulto domino directo emphyteusin donare.
l. 1. C. de Fund. patrim. lib. 11. legare. hb. §§.
219. D. de V. S. §. 3. Inst. de Locat. Conduct. etiam-
um hodie, arg. l. 32. in fin. C. de Appell. Si em-
 phyteuta extraneum præferre velit deque eo be-
 ne mereri malit, atque dominum beneficio affe-
 ctum nolit, durum fuerit, ejus liberalem ani-
 mum metu commissi cohibere, cum amicis ut
 plurimum donare & legare soleamus. *l. 9. D.*
pro soc. l. 9. D. Si quid in fraud. patroni. Et si sit le-
 gatus fundus vectigalis seu emphyteuticarius,
 ante præstitum legatum vectigal, tributum, vel
 aliud onus temporis præteriti solvere tenetur
 heres. *l. 39. §. 5. h. t.* verum legatarius, post-
 quam legatum accepit, ob non solum vectigal
 temporis præteriti condemnandus est. *l. 5. §. fin.*
D. de Censib. quia in vectigalibus ipsa prædia non
 personæ conveniuntur, & ideo possesores etiam
 præteriti temporis vectigal solvere debent. *l. 7.*
D. de Publican. Emphyteuta autem sua ἐμποιή-
 αται seu meliorationes sine domini consensu
 vendere & jus suum pretio accepto in alium
 transferre prohibetur, sed debet dominum ad-
 monere venditionis, eique testatò denuntiare,
 quo pretio fundum venalem habeat, quanti sit
 is suum, quantumque ab alio in rei veritate ac-
 cipere possit; & dominus intra duos menses te-
 netur

netur jure suo uti, paremque quantitatem offerre; alioquin emenso bimestri spatio libera alienandi facultas competit emphyteutæ, atque silentium pro consensu habetur. *l. 3. C. de Iur. emphyteut.* Habet igitur dominus isto casu si velit jus *θετομήσεως*, atque præfertur extraneo emptori; sed jus illud regulariter est prohibitum constitutione *l. 14. C. de Contrah. empt.* quamvis ab Imp. Frederico in usum revocatum *5. Feud. tit. 13. & seq.* & ubivis fere gentium consuetudine receptum sit. *LL. Transisul. p. 2. tit. 8. §. pen. & ult. Ordin. Frisic. l. 1. tit. 12. Add. Levit. 25. v. 25. Hierem. 32. v. 7.*

XI. *Ad l. 79.]* Si mihi & Titio stipuler decem, sola quinque debentur, pars aliena deducitur, ut quod extraneo inutiliter stipulatus sum, non augeat meam partem. *l. 38. §. 19. & l. 110. D. de V. O.* aliud est in legatis, ubi si testator testamento suo decem dari jusserit Titio & Seio, singulis decem debentur. *h. l. l. 44. in fin. D. de Legat. 2.* stipulationes strictiorem recipiunt interpretationem, *l. 99. D. de V. O.* testamenta plenior, *l. 12. D. de R. I.*

XII. *Ad l. 92. & 120. §. 1.]* Si propter æs alienum fundus legatus sit distractus præsentē & assignante eo, cui legatum vel fideicommissum debebatur, nihilominus legatarius petitionem precii habet. *h. l. 92.* quando tanquam testis aut signator interfuit venditioni, atque ea mente venditioni consentit, ut ex pretio, quod debetur, con-

consequatur. *l. 88. §. 14. D. de Legat. 2.* sed si
 omnes, quibus legatum vel fideicommissum re-
 lictum est, simpliciter, palam & disertè ad dis-
 tinctionem consentiant, nulla fideicommissi
 et legati petitio superest. *h. §. 1.* Vid. quæ su-
 pra notavi ad *l. 39. D. de Pignor. act.*

XIII. *Ad l. 114. §. 8.]* Qui in testamento
 liberos suos emancipare rogatus fuit, non cogi-
 tur hoc facere. *h. §. 8.* secundum vulgarem juris
 firman, quæ verba transponi solent ex *fin. §. 7.*
l. nam extra ordinem constitui debet, eum,
 qui agnovit id quod sibi relictum est hac con-
 templatione, ut liberos suos emanciparet, co-
 gendum emancipare, ne circumveniat testan-
 ti voluntas. *l. 92. D. de C. & D.* Ita qui desi-
 derant emancipari, sæpius causa cognita audiun-
 tur, veluti impubes, qui adoptatus est, pubes fa-
 ctus. *l. 32. D. de Adopt.* vel si alia justa causa sub-
 sit, ut si patres lenones filiabus peccandi necessi-
 tatem imponant. *l. 12. C. de Episcop. aud.* si liberi
 parente male contra pietatem afficiantur. *l. ult.*
. Si à par. qu. man. unde non facile nec ullo præ-
 ter modo parentes sunt cogendi. *l. 8. in fin. D.*
unde lib. §. fin. Inst. Quib. mod. jus pot. patr. solv.
Id. l. 4. C. de Emancip. lib. unde limit. *l. 31. D.*
de Adopt.

XIV. *Ad l. 124.]* Si heredes nominatim
 emancipati dare quid damnati sunt, viriles par-
 tes præstabunt, quia personarum enumeratio
 hinc effectum habet, ut exæquentur in legato

li

præ-

præstando. *h. l.* quod procedit, quando sunt expressa propria singulorum heredum nomina: si omnes heredes sint nominati, non tamen propriis nominibus, quomodo etiam nominatim legatum accipiendum est, licet nomen proprium pronuntiatum non sit. *l. 90. D. de Legat. 3.* heredes proportionibus hereditariis obligati sunt. *l. 54. §. fin. D. h. t.* Eodem sensu omnes heredes, omnes heredes excepto aliquo, certæ personæ heredum sint nominatæ in *l. 17. D. de Duob. re.*

DE LEGAT. 2.

XV. *Ad l. 8. §. 2. & l. 12.]* Si quantitas, pecunia legata in bonis legantis non sit, solvendo tamen hereditas sit, heres pecuniam legatam dare compellitur. *h. l. 12.* Hodie licet non sit solvendo hereditas, heres solida legata præstat, si non confecto inventario adierit hereditatem. *l. fin. §. 12. C. de I. Del. Nov. 1. c. 1. §. 2.* Quando autem fructus nascituri sunt legati, si nihil nascatur, nihil quoque debetur, vel si non nascatur tantum quantum testator legavit, heres non tenetur ad præstationem totius, sed ad id quod natum est, perinde ac si testator quasi per modum limitationis vel taxationis, si hoc vel si tantum fuerit, legasse videatur. *h. §. 2. l. 5. D. de Trit. vin. leg.* aliud dicendum est, si fundus solum ponatur ad designationem vel demonstrationem, quando designat duntaxat testator, unde fructus
sint

fit sumendi, quo ref. l. 27. §. fin. D. de Legat. 3.
l. 2. D. de Alim. leg.

XVI. Ad l. 17. & 60.] Si quis restituere sit
rogatus capaci, sed qui mortis tempore fidei-
commissum prohibetur capere, etiamsi deficiat
fideicommissum, non tamen id legatum legata-
rii ademptum esse censetur. l. 10. §. i. D. de His
quæ ut indign. Eadem ratione si quis Titio decem
leaverit, & rogaverit, ut ea restituat Mævio,
illic mortuus fuerit, legatum non est ademp-
tum, sed remanebit penes legatarium. h. l. 17.
quia in fideicommissis potiore causam habere
eum, cujus fides electa est, Senatus voluit. h. l.
60. quæ præsumptio legati non adempti funda-
tur in eo, quod testator alias Titio legatarius
non fuisset, sed rectè heredem de præstando fidei-
commissio rogasset, excipitur nisi Titius dunta-
xat ut minister ὑπάρχων electus sit. d. l. 17. quod
presumitur in l. pen. §. i. D. de Alim. leg.

XVII. Ad l. 29. in fin. l. 61. §. i.] Quibus
legatis est heres institutus, eadem repetita esse
intelliguntur in substitutione, quæ etiam regula
applicatur ad coheredem, qui cum suo onere
consequitur accrescentem portionem, ut legata
à fideicommissa à coherede relicta præstare te-
natur. h. l. 61. §. i. l. 78. D. Ad l. Falcid. l. 4.
Ad SC. Trebell. add. l. un. §. ii. C. de Caduc.
l. si non fuerit evidens diversa voluntas testa-
toris, l. 74. D. de Legat. 1. l. 2. D. de His quæ in
testam. del. quæ præsumitur, quando nominatim

seu restrictivè ab aliquo legatur, & heres proprio nomine non sub appellatione heredis designatur. *h. §. fin.* quæ distinctio jus interdum variat. *l. 24. D. Ad. SC. Trebell.*

XV III. *Ad l. 34. §. 3.]* Si testator nominatim annulos & vestes uxori reddi jussit, quasi propria uxoris fuerint, ea legandi animo uxori dedisse videtur, nisi contrarium ab herede approbetur. *l. 18. D. de Aur. arg. leg.* falsa enim demonstratio non vitiat legatum. *l. 17. & 33. D. de C. & D.* sed si maritus testator cum de domo sua res quasdam in portorium mulieris transtulisset, & generaliter uxorem institutam cum aliis vetuerit inquietari, non ideò heredes ea quæ in uxoris domum delata sunt repetere prohibentur, & necesse habet mulier contrariam testatoris fuisse voluntatem ostendere, quod nisi fecerit, in hereditate mariti & hæc remanere oportet. *h. §. 3.*

XIX. *Ad l. 49. in pr.]* Mortuo bove corium & caro per in rem actionem recte petuntur, quia quod ex re mea superest, illud meum est, ejusque vindicandi jus habeo. *l. 49. §. 1. D. de R. V.* sed cum peto quod mihi debetur, perempto principali, id quod superest non petitur, hic mortuo bove qui legatus est, neque caro neque corium debetur. *h. l.* Interitu enim rei naturali ante moram debitor liberatur, & obligatio extinguitur. *l. 23. D. de V. O.* unde quia mortuo pecore fructuario extinguitur ususfructus, ideò
nec

ne in carne nec in corio fructuarius jus habet.
l. 10. D. Quib. mod. usufr. amitt. Alii referunt
 hoc ad casum, quo vivo testatore bos mortuus
 est, ad bovem sub conditione legatum, & ante
 existentem conditionem mortuum, vel denique
 ad bovem alienum legatum. In conditione fur-
 ti bove subrepto & occiso, conditio & bovis
 & corii & carnis domino competit. *l. 14. §. 2.*
De Condict. furt.

XX. *Ad l. 76. §. pen. & l. 80.]* Pro legato
 consequendo competunt legatariis tres actio-
 nes. *l. 1. & 2. C. Commun. de legat. §. 2. Inst. de*
Legat. actio in personam ex testamento, actio in
 rem, & hypothecaria; olim tantum legatum
 damnationis petebatur actione personali ex te-
 stamento. *l. 14. D. de Usufr. leg.* legatum vindica-
 tionis petebatur variis actionibus, actione in
 personam ex testamento, in rem, ad exhiben-
 dum, & in factum. *h. §. l. 63. h. t. l. 108. §. 2. D.*
de Legat. 1. l. 38. D. de Iudic. Datur autem actio
 personalis ex testamento, quâ heres ex aditione
 hereditatis obligatur ex quasi contractu legata-
 ris & fideicommissariis. *§. 5. Inst. de Obligat. quæ*
ex contr. actio in rem, quâ dominium morte
 testatoris rectâ viâ transit ad legatarium. *h. l. 80.*
 hypothecaria, quâ habet hypothecam taci-
 tam, non quidem in rebus legatis, sed in aliis
 bonis hereditariis extra res legatas, *arg. l. 45.*
de R. I. atque hæc actio est in rem (licet
 actioni in rem, quâ utitur dominus, opponatur

in *d. l. i. C. Commun. de Legat.*) ac instituitur adversus quemvis possessorem. §. 7. *Inst. de Actiō. l. 17. D. de Pignor. l. 18. C. eod. junct. l. 36. D. de R. V.* & comparatur tantum actioni personali in *d. l. i. in fin. C. Commun. de legat.* respectu quantitatis debitæ, non ratione ejus, qui sit conveniendus. Hoc laudavit judicando suprema Frisicæ Curia: Concurfus autem harum actionum est electivus, non cumulativus, adeoque si legatarius una actione solidum consecutus fuerit, quæ supersunt consumuntur. *h. §. pen. ratio est in l. 57. D. de R. I.*

XXI. *Ad l. 77. §. 29.]* Qui oneratur legatis quasi futurus heres ex asse, si idem præter spem testatoris ex parte succedat, pro portione tantum ea præstat legata. *h. §. add. l. pen. D. de Iur. codicill.* sed solida legata ille præstabit, si partem ademptam rogaverit alteri per fideicommissum restitui. *l. 40. D. de Legat. 3.*

XXII. *Ad l. 82.]* Multa subsistunt, etiamsi extiterit ille casus, à quo initium capere non potuerunt. *l. 85. §. i. D. de R. I.* unde si, quod in diem vel sub conditione debetur, legetur, & vivo testatore superveniat dies vel conditio, legatum subsistit. *l. 5. D. Ad l. Falcid. §. 14. Inst. de Legat.* quod legatum hodie tum demum est sine utilitate, quando creditori prospectum est pignore vel conventionali vel legali, veluti in casu §. 15. *Inst. eod.* aliàs propter annexum jus tacitæ hypothecæ utilitatem adfert creditori: si
tamen

tamen quantitas, (veluti decem) sit legata, non est tile hoc legatum, quatenus ea non vindicatur quo solent restringere *h. l.* In quantitate legata non habet locum rei vindicatio, nisi certo loc sit demonstrata, veluti, decem, quæ in arca habeo, do, lego. *l. 51. D. de Legat. 1. l. 1. §. 17. D. de legat. nom. cav.*

D E L E G A T. 3.

[XIII. *Ad l. 3. §. 2. & l. 7. §. fin.*] Siquis creditori suo legaverit id quod debet, fidei ejus committi non poterit, nisi commodum aliquod ex ali legato consequatur. *h. §. fin.* veluti propter repræsentationem, quomodo lex Falcidia quæque in eo commodum locum habebit. *l. 1. §. 5. D. d. l. Falcid.* sed ubi commodum est tale, quid sine ulla diminutione hereditatis legatario accedat, veluti si res quæ ex stipulatu debetur legatur creditori, ejus fidei committi nequit, licet ex legato commodum sentire videatur, quatenus ex legato statim nascitur dominium nec exspectatur legatarius ex stipulatu actionem. *h. §. 2.* Neque Falcidia hoc legatum minuit. *l. 28. §. 1. D. de Legat. 1.*

[XIV. *Ad ejusd. l. 7. princ.*] Sicut deportatus non potest institui heres. *l. 1. C. de Her. inst.* ita nec ei legatum jure relinquitur, *arg. §. 4. Inst. de Legat. junct. l. 1. §. 2. D. de Legat. 3.* Si tamen deportato servo fideicommissum adscriptum fuerit, ad fiscum pertinet, ex

cujus persona legatum hoc sustinetur. *h. l. 7.* qui eo mortuo quoque in bona post deportationem quæsitâ succedit. *l. 2. C. de Bon. proscript.* Hodie hoc esse mutatum probavi supr. *Exerc. 13. aff. 24.* In multis etiam Gelriæ partibus publicationi bonorum non est locus, sed hereditate condemnati fruuntur proximi heredes. *Del. 14. h. r. dicam ad l. 22. de C. & D.*

XXV. *Ad l. 38. §. 6.]* Ubi legatum relictum est civitati, ut ex redditibus quotannis in ea civitate memoriæ defuncti conservandæ gratia spectaculum, ludi funebres, celebrentur, si in ea civitate spectaculum celebrare non licet, pecunia legata non cedit lucro heredum, sed eadem pecunia in aliud licitum genus convertetur. *l. 16. D. de Vsfufruct. legat.* sed legatum relictum alicui collegio, propter præsumptam affectionem singularem ad ordinem talem, eo soluto non est ad alium transferendum, sed penes legatarium manebit, utique si per eum non stetit, parere defuncti voluntati. *h. §.* Moribus dissolutis monachorum collegiis, ubi sunt licita, bona eorum piis usibus destinantur.

XXVI. *Ad l. 68. & 101.]* Si testator legaverit prædia omnia, quæcunque in Syria possidebat, prædia, quæ pignori habuit, reliquisse non videtur, si modo in proprium patrimonium non sint redacta, quod fit, ubi ferè spes luitionis est decollata. *h. l. 101.* at ubi testator omne prædium Sejanum reliquit, eam quoque partem
ejus-

em fundi reliquisse videtur, quam ex pignori causa nactus est, salvo tamen jure debitoris. *l. 68.*

DE ANN. LEGAT.

XXVII. *Ad l. 4. 5. & 11.]* Stipulatio *in annos singulos* (licet sit plurium pensionum diversis temporibus exigendarum & solvendarum. *l. 52 D. de Fidejussor.*) est una, perpetua, morte stipulatoris non finitur, sequitur ejus heredes in infinitum. *l. 16. §. 1. D. de V. O.* ejusque conditio mel & initio contractus inspicitur. *l. 78. D. eod.* Sed si in annos singulos alicui legatum relinquitur, sunt plura legata, & per singula legata percipiendi inspicitur. *h. l. 11.* primi quidem annus legatum est purum, sequentium conditio-
nalis cui inest hæc conditio, si vivat, quare mortuo legatario sequentium annorum legatum non transit ad heredem. *h. l. 4. & 5. l. 12. §. 1. D. Quod. di. leg. d. l. 16. §. 1. D. de V. O. l. 22. D. de ann. leg. l. 1. C. Quod. di. leg.* quod judicando sectus est Senatus Frisiæ. Except. vid. *in l. 12. §. 1. l. 26. D. eod. l. 5. C. d. t.* Rationem differentie inter stipulationem & legata licet colligere ex *l. 9. D. de Probat. junct. l. 9. D. Pro soc.* In præscriptione quoque annuarum præstationum *Iaerlycksche Renten*, ab initio cujusque anni, mensis vel alterius singularis temporis fit computatio, non autem ab exordio obligationis tempora præscriptionum computantur, sed hîc

I i 5

non

non distinguitur, utrum ex contractu, an ex legato annui redditus debeantur. *l. 7. §. fin. C. de Præscript. 30. ann.* Ita sæpius fuit iudicatum in Camera Spirensi & in Frisia. Verum hîc sufficere ad debitorem omnino liberandum præscriptionem trientis seculi, *een verjaringhe van een derdendeel van hondert jaren*, probari videtur ex *LL. R. Velaviæ, Ruremundensium, Daventriensium, Hollandiæ, Galliæ & Cathalonix. Ref. Velav. tit. 25. §. 2. ll. Rurem. p. 3. tit. 4. §. 1. art. 6. Stat. Daventr. p. 3. tit. 15. §. 2. De l. 21. §. 1. h. t. dicam ad l. 32. §. pen. Ad l. Falcid.*

DE USUFR. LEG.

XXVIII. *Ad l. 5.] Regulariter stipulatio, cum moriar, est valida. l. 45. §. 1. D. de V. O. §. 15. Inst. de Inutil. stipul. l. 15. C. de Contrab. stip. ratio est in l. un. C. Ut act. ab. her. nisi tale quid in stipulatum deducatur, quod cum persona extinguatur, quomodo frustra quis usumfructum stipulatur, cum morietur, ne ususfructus eo incipiat, unde debet extinguere, inutiliter etiam ususfructus ita legari intelligitur in id tempus collatus, quo persona discedere incipit. h. l. l. 51. D. de Vsufr.*

XXIX. *Ad l. 27.] Matrimonio illicito pronuntiato, quæ mulier nomine ususfructus à marito legati possedit, ab ea repetuntur. h. l. qui enim contra legum præcepta nuptias contraxerunt, in testamento quicquam sibi relinquere pro-*

EXERCITAT. XXI. 507

prohibentur, & quod ita relictum est indigno
indignæve, sublatum fisco vindicatur. *l. 13. & seq.*
D. de His quæ ut indign. nisi justo errore ducti aut
etatis lubrico lapsi talem conjunctionem dire-
ment. *l. 4. C. de Incest. nupt.* quo casu non tan-
tum legata ad mulierem ignorantem pertinent.
l. fin. D. de Legat. 1. sed & donata, *arg. d. l. 4.*
Verm licet titulus ille *de His quæ ut indign.* apud
pluresque gentes abrogatus sit, non tamen here-
dita aut legatum indigno relictum penes eun-
dem remanebit, sed vel heres testamentarius le-
gatum retinebit, vel heres legitimus ab intestato
occupabit hereditatem agentemque scriptum
heredem vel legatarium indignum exceptione
dotinali removebit. *arg. l. pen. §. ult. D. de Bon.*
poss. contr. tabb.

DE DOT. PRÆLEG.

XX. *Ad l. 1. §. 7.]* Falsa demonstratio
non vitiat legatum, *l. 17. in fin. D. de C. & D.*
§. 3. Inst. de Legat. dummodo quod ita demon-
stratur sit in rerum natura, secus est si testator fe-
cerit relationem ad non ens. *l. 40. §. pen. D. de*
C. & D. quare si quis ita legaverit, centum quæ
in ara habeo, aut, quæ ille apud me deposuit, si
nulla sint, nihil debetur, cum corpora nulla sint.
l. §. 7. Sed centum debentur per fidei commis-
sum *l. 88. §. 10. D. de Legat. 2.* Plane quando
testator certam summam, vel certum corpus,
quod non acceperat, uxori legavit, valet lega-
tum.

tum. *l. 75. §. 1. D. de Legat. 1. §. 15. Inst. de Legat.*

XXXI. *Add. l. 1. §. 12.]* Cum dotem maritus legaverit extraneo, ut uxori restituatur, non habet locum lex Falcidia in ipsa dote. *l. 57. D. Ad l. Falcid.* quia suam rem mulier recipere videtur. *l. 81. §. 1. D. eod.* sed propter commodum repræsentationis in prælegato dotis Falcidiam obtinuisse non malè asseritur, quatenus actione legati dos una solutione ab herede præstanda erat, actione autem rei uxoriæ dos reddebatur, annuâ, bimâ, trimâ die. *Ulpian. in fragm. tit. 6. §. dos si pondere.* h. e. tribus annuis pensionibus, quod tempus dicitur legibus statutum in *l. 17. D. de Pact. dot.* fuit igitur hoc legatum unum, in tres pensiones divisum. *l. 3. in pr. D. de Ann. legat.* Hodie annuâ die dos redditur si sint res mobiles datæ in dotem, res immobiles illi co sunt restituendæ *l. un. §. 7. C. de R. V. A.*

DE OPT. LEGAT.

XXXII. *Ad l. 18.]* Homine generaliter legato nihil agit legatarius, si Pamphilum repudiaverit, atque ideo idem rectè eligitur, quia frustra repudiatur, quod peti nequit. *h. l.* sed si paciscar, ne velim petere Pamphilum, si eundem iterum petam, removebor exceptione pacti. *l. 27. §. 7. D. de Pact.* Pacto enim jus futurum rectè remittitur *l. 46. D. eod.* quod quomodo intelligatur vid. *supr. Exerc. 3. ass. 23.*

XXXIII. *Ad*

XXXIII. *Ad l. 19.*] Si cui res generaliter legata sit, & legatarius, antequam eam vindicet, deceat, ad heredem suum legitimum legatum transeat. *l. 12. §. pen. D. Quand. di. legat. legat. optionis ante Justin. constitutionem fuit conditionale, h. e. si vivus legatarius non optasset, ad heredem nihil transmittebatur, hodie transmittitur ad heredem legatarii, qui vita demigavit, antequam elegerit. l. 3. C. Commun. de legat. §. 23. Inst. de Legat. quò respicit h. l. nisi quicquam malit referre ad legatum alternativum. Aliæ differentię inter legatum optionis & generale occurrunt passim, veluti quod in legato optionis expressa electio legatario concedatur, quò, cui optio est legata, optimum possit eligere, quod optio sit actus solennis; quæ in legato generali locum non obtinent. vid. §. 22. Inst. eod. l. 16. §. 2. D. de Legat. 1. l. 77. D. de R. I. l. 37. D. de Legat. 1. l. 9. §. 1. D. de Dol. mal.*

DE INSTRUCT. VEL INSTRUM.

LEG.

XXXIV. *Ad l. 1. 5. 8. & 12. §. 23. & 27. l. 18. §. 2. & l. 26. §. 1.*] In instrumento fundi iuncta, quæ fructus quærendi, cogendi, conferendi gratia parata sunt. *h. l. 8.* Fundo instructo continentur ea, quæ ibi paterfamilias habet, ut fundus esset instructior; non igitur in instrumento, sed proprium suum instrumentum reliquisse videtur. *h. §. 27. & seq. Instru-*

strumento autem legato non veniunt statuae adfixae, quae sunt portio domus. *h. l. 23.* non quae aedes perficiantur, sed quae ornatus aedium causa parentur. *l. 245. D. de V. S.* Neque etiam instrumentum fundi legato mola continetur. *h. l. 18. §. 2.* sed mola manuarum sunt instrumentum aedium. *h. l. 26. §. 1.* Fundo autem cum instrumento legato & alienato instrumentum non vindicabitur ex sententia defuncti. *h. l. 1.* aliud est si fundus instructus, vel fundus & instrumentum legetur, quibus casibus fundo alienato nihilominus instrumentum debebitur. *h. l. 5.* atque hinc est enucleandus §. 17. *Inst. de Legat.*

EXERCITATIO XXII.

RESPONDENTE

GERHARDO VAN ALTENA,

DE AUR. ARGENT. &C. LEG.

I. **A** *ad l. 7.]* Si quis legaverit fundum cum alio communem non adjecta portione, pars legata esse censetur. *l. 5. §. 1. & 2. D. de Legat. 1. l. 74. D. de Legat. 3.* sed si testator partem post testamentum conditum à socio redemerit, pars etiam redempta legatario acquiritur. *l. 24. §. 2. D. de Legat. 1. l. 10. D. de Legat. 2.* quod quidem procedit in accessione partis, quae cum re legata unitur, non in accessione corporum

E X E R C I T A T. XXII. 511

um paratorum, quomodo si vestem meam, argenti meum legavero, præsens, non futurum tempus comprehensum est. *h. l.* Jus tamen generalis hypothecæ etiam ad res futuras produci-
tur *l. n. C. Quæ respign. oblig.*

I. *Ad l. 9. 19. §. 1. & l. 35.]* Cum certum iuri vel argenti pondus legatum est, quantitas videtur legata. *h. l. 19. §. 1.* non præcisè debet præstari materia. *h. l. 35.* pretium autem præsen-
tis temporis præstari debet ceu potest. *h. l. 7.* quod intelligitur de tempore conditi testamenti, quando quæritur, quid quale, vel quantum præ-
stari sit. *l. 41. §. 4. D. de Legat. 3.*

D E L I B E R. L E G.

II. *Ad l. 3. §. 3. l. 15. & 20. in pr.]* Si liberatio relicta, debitor si conveniatur, utitur ex-
ceptione; si non petatur, agit, ut per acceptila-
tionem liberetur. *h. §. 3.* atque hoc etiam lega-
tum prodest heredi, si simpliciter liberatio sit re-
licta. *l. 15.* non etiam si testator noluerit debi-
torem molestari, quamdiu viveret. *h. l. 20.*

D E A D I M. L E G.

III. *Ad l. 4. 15. 18. & 24. §. 1.]* Legatum dicitur contraria voluntate, *pr. Inst. de Adim.*
rem ambulatoria enim est voluntas defuncti
usque ad supremum vitæ exitum. *h. l. 4.* Adem-
ptio utem ista fit, non tantum re, sed & facto,
scilicet si testator rem legatam alienaverit, utique
si con-

si constet rem alienatam fuisse adimendi animo. §. 12. *Inst. de Legat.* qui animus adimendi colligitur ex alienatione, quæ fit ex causa voluntaria, qualis casus proponitur in *h. l. 15. l. 8. in pr. D. de Legat. 1.* Secus, si testator pressus necessitate rei familiaris legaverit. *h. l. 18. & 24. §. 1. de qua alienatione exaudiri potest l. 27. §. 3. D. de Instruct. vel instr. leg.* Cæterum ista præsumptio non est necessaria, nam heres, si probare possit, testatorem hac alienatione legatum adimere voluisse, audiendus est, *l. 11. §. 12. D. de Legat. 3.*

DE REB. DUB.

V. *Ad l. 4. & 10.]* Legatum incertis personis relictum est invalidum. *h. l. 4. §. 25. Inst. de Legat.* veluti si separatim duobus filiis ejusdem nominis legetur, neque appareat, cui datum sit, neutri legatum debetur. *l. 3. §. 7. D. de Adim. leg.* sed heres si solvere paratus sit, eligere potest, cui solvat. *l. 8. §. 3. D. de Legat. 2.* solutum, licet per errorem, non repetit. *d. §. 25. in fin.* subest enim debitum naturale, quod impedit indebiti conditionem. *l. 13. & 29. D. de Condict. indeb.* singulari tamen favore pietatis & religionis legatum relictum pauperibus, vel in causam redimendorum captivorum consistit, neque ut incertis personis relictum evanescit. *l. 24. & 29. C. de Episcop. & cler.* Uti autem regulariter legatum incertis personis relictum non valet, si duobus ejusdem nominis Titulis legetur, ita si in eodem

EXERCITAT. XXII. 513

modi casu Titio singulari nomine legatum adi-
catum, utrique legatum ademptum esse intelli-
gitur *h. l. 10.* quando conjunctim legatum fuit,
aut separatim. *d. §. 7.* Unde Senatus Frisiæ
edixit, legatum intercidisse, legatariis non de-
ponas scedula, in qua se distributurum legata-
riis dixerat. An hodie valet legatum reli-
ctum incertis personis? Sic videtur, modò vel
ante vel ex futuro eventu certitudo aliqua appa-
re possit. *§. 27. Instit. de Legat.*

DE CONDIT. & DEMONSTR.

V. *Ad l. 7. in pr. & §. 1. l. 18. 67. 72. §. 2. l. 77.*
l. 101. §. pen. & l. 106.] Cautio Muciana in
conditionibus negativis consistentibus in non
cielo locum habet, veluti *si Capitolium non as-*
cedat, si Titium non manumiserit, vel si servum
heredarium non alienaverit. *h. l. 7. in pr. & 67.*
l. 1. D. de Condit. instit. sed ea non interpo-
nuntur iis conditionibus, quæ morte alterius,
aut heredis aut legatarii, cui sunt adscriptæ,
possunt impleri; exempla occurrunt in *h. l. 72.*
l. 2. & 3. seqq. alleg. In stipulationibus ista cau-
tio locum non habet, *l. 115. §. 1. D. de V. O.*
sed dum autem est ei, ad quem jure civili de-
betur conditione hoc legatum cave hereditas
reverti potest. *h. l. 18.* quod intelligendum est
de illis ad quos ex voluntate defuncti devolvitur
hereditas veluti de coheredibus & substitutis vel
de commissariis universalibus; unde si quis ex

K k

asse

asse sit institutus heres, hæc cautio non præstat-
 tur, quoniam non est cui caveatur. *h. l. 7. §. 1. d. l. 4. §. 1.* heredibus enim ab intestato eo cas-
 non cavetur, nisi conjunx ex asse fuerit institutus
 heres sub conditione non transeundi ad nuptias,
 quo casu ex nova Justin. Constitutione heredi-
 bus ab intestato venturis, qui tempore aditæ à
 conjuge hereditatis proximi fuerint, cavetur.
Nov. 22. c. 44.

VII. *Ad l. 17. l. 33. in pr. l. 34. 72. §. ult.]*
 Multum interest inter falsam conditionem &
 falsam demonstrationem, quod sub falsa condi-
 tione legatur, non debetur, veluti *decemque mi-*
hi Titius debet lego, si Titius nihil debet, nullum
 est legatum. *l. 75. §. 1. D. de Legat. 1.* falsa de-
 monstratio non vitiat legatum, dummodo constet
 de voluntate testatoris. *h. l. 17. 33. & 34.* sed
 nec falsa demonstratio facit legatum, veluti *ex-*
centum, quæ Titio legavi, quinquaginta heres Sejo
dato, si Titio nihil sit relictum, Sejo nihil debe-
 tur. *h. §. ult.*

VIII. *Ad l. 22.]* Si legetur uxori, si non
 nupserit, & ejusdem fideicommissum sit, ut Ti-
 tio restituat, si nubat; restituere cogitur, si nu-
 pserit, *l. 14. D. de Legat. 3.* sed si ita indefinite le-
 getur mulieri, hæc etiam si nubat, fideicommis-
 sum præstare non tenetur. *h. l. Ex l. Julia Miscella*
 remittebatur mulieri conditio viduitatis, modò
 juret intra annum à morte viri se liberorum pro-
 creandorum causa nuptias contrahere, post an-
 num

non aliter legatum capiebat quam præstitâ
autine Mucianâ. *Nov. 22. c. 43.* Hoc postea
libellum est, licet mulieri sine juramento aut
autine sobolis procreandæ gratia impunè ad
cunas migrare nuptias. *l. 2. C. de Indict. vid.*
ll. Verum jure novissimo Justinianus ad *l. Iul.*
tiscum ferè redivit, & mulieri contra condi-
tionem nubenti legatum ademit; quæ autem ad
eum vota transire non vult, legatum conse-
quenter præstitâ cautione de re cum fructibus re-
stituenda, si contra fecerit. *d. Nov. 22. c. 44. Au-*
gustinus relictum. C. d. t.

[IX Ad *l. 40. §. ult. & l. 80.*] In legatis &
fideicommissis etiam modus adscriptus pro con-
ditione observatur. *l. 1. C. de His quæ sub mod.*
g. quatenus modo & conditioni parendum est;
si aliâs modus à conditione, unde parem
diminus eum, cui ita datum est, si monu-
mentum fecerit, & eum, cui ita datum est, ut
monumentum faciat, legatum enim conditio-
ne potius agentem repellit. *h. l. 80. ubi, quia*
de varietate lectionum, ita legendum,
fideicommissum pro conditionalibus, adeoque le-
gatum conditionale non transit ad heredem l. 4.
Qand. di. leg. Legatum sub modo relictum
peti potest, modo postea
voluntati defuncti, in quam rem cautio
præstanda à legatario, *h. §. ult. & d. l. 80.*
de Contrah. empt. l. 20. §. ult. D. de Ma-
g. l. 19. D. de Legat. 3.

K k 2

X. Ad

X. *Ad l. 94. §. 1.*] Appellatio heredis non tantum refertur ad proximum heredem, sed & ad ulteriores. *l. 65. D. de V. S.* etiam per longissimam successionem. *l. 70. & 170. D. eod.* unde in conditione testamento inserta, *si heredi dederit*, etiam heredis heres comprehenditur. *h. §. 1.* Ita Innocentius quartus Pontifex Romanus dicit, se esse immeritum successorem Apostoli Petri in *c. 1. de Homicid. in 6º.* Add. *l. 22. C. de Legat.* Interdum tamen strictius vocabulum heredis sumitur, ut primus duntaxat heres denotetur, veluti in pupillari substitutione. *l. 8. §. fin. D. de Vulgar. & pup. subst.* & si deducto usufructu proprietas legetur. *l. 14. C. de Vsufr.* In feudis etiam idem vocabulum restringitur ad masculos: *c. un. §. 2. vers. profectò de l. Conrad.*

AD LEG. FALCID.

XI. *Ad l. 1. §. 5. l. 15. §. 1. & fin. l. 17. & 46.*] Cessat detractio quartæ Falcidiæ variis casibus, veluti quando heres solvit integra legata cum sciret legi Falcidiæ locum esse. *l. 9. C. h. t.* quia voluntati testatoris parere voluisse intelligitur. *l. 5. §. 15. D. de Donat. int. vir. & ux. l. 45. D. Ad SC. Trebell.* & quia sciens volensque donasse intelligitur, quod retinere poterat, *l. 53. D. de R. I.* Eadem est ratio si cautionem super integra legatorum solutione fecerit. *l. ult. C. eod.* quò respiciunt, *h. l. 46. & l. 20. §. 1. D. de Donat.* si testator eam prohibuerit, *Nov. 1. c. 2. circ. fin. abro-*

abrogata *h. l. 15. §. 1. & ult.* Eundem quoque effectum in tacita prohibitionem agnosco, modò testator tali formula sit usus, ex qua animus prohibendi cognosci possit, nihil enim interesse videtur. v. g. inter hanc, *Volo heredem meum omnia legata præstare sine ratione Falcidiae*, & istam, *Volo heredem meum omnia legata integra præstare, & absque ulla diminutione*, arg. *d. c. 2. junct. l. 12. D. de Reb. dub.* An & Trebellianum testator prohibere potest? Ajo, arg. *ejusd. c. 2. in fin.* quæ sententia multis Curiae Frisicæ præjudiciis comprobata est. Cessat item Falcidia in testamento militis. *h. l. 17. l. 7. C. Ad l. Falcid. l. 12. C. de Testam. mil.* Sed ad legata, quæ Deo piis causis relinquuntur, lex Falcidia pertinet, *h. §. 5. add. l. 49. D. de Episcop. & cler.* ubi contra legem Falcidiam consilium tale suppeditatur, ut ipsi captivi, pauperes, aut ipsorum curatores heredes instituantur, quod consilium non fuisset necessarium, si Falcidia in legato piis causis relicto cessaret, qui textus cum non inveniantur correcti, cur stare prohibentur? *l. 27. C. de Testam.* Hoc tantum inductum est jure novissimo, ut, si heres in legatis præstandis morator vel tergiversator sit, vel dolo malo per mendacium affirmet, vires patrimonii non sufficere, Falcidia cesset. *Nov. 131. c. 12.* unde malè descripta est *Auth. similiter. C. Ad l. Falcid.* Atque hanc sententiam sequitur usus. Alios casus, quibus cessat Falcidia, recensui in *Disput. 8. de Domin. ass. 11. & seqq.*

XII. *Ad ejusd. l. §. 11. l. 14. §. 1. l. 15. §. 1. l. 26. 73. §. ult. & l. 93.]* Legata per legem Falcidiam ipso jure minuuntur, pars quarta legatariis detrahitur. *h. §. ult. per retentionem. h. l. 14. §. 1. l. 15. §. 1. & l. 93.* imò dabatur etiam actio heredi, ut id, quod supra dodrantem est, offeratur. *h. l. 1. §. 11. & quæ plus ultra Falcidiam legantur excepta à lege & non debita revocantur. l. 67. D. h. t. quemadmodum è contrario legata, quæ deductionem, cui obnoxia esse cœperant, effugiunt, dicuntur aucta & debita esse. h. l. 1. §. 13. & l. 87. §. 5. D. eod.* Ex præcedentibus apparet etiam rei vindicationem, non solam retentionem pro consequenda Falcidia competiisse; si enim plus petere dicitur ille, qui hoc casu legatum petit solidum. §. 33. *Inst. de Action.* si ipso jure legata minuuntur, certè non magis vindicatio concedenda est legatario quam heredi in quem jure successionis dominium quartæ translatus est; textus est manifestus, *h. l. 26.* Hodie non dubitatur, quin vindicationem habeat heres. *l. pen. C. Ad l. Falcid.* neque ideò est abrogatum interdictum *Quod legatorum;* expeditius enim est, uti judicio possessorio quam petitorio. *l. 24. D. de R. V.* imo legatarius qui vi & dolo de hereditate quid subtrahit, causa cadit. *l. 5. C. de Legat.*

XIII. *Ad d. l. 1. §. 14. l. 77. 78. & 87. §. 4.]* In singulis heredibus est ponenda ratio l. Falcidiæ, quo casu si plures sint gravati plus quadrante
penes

enes eos remanebit. *h. l. 77. §. 1. Inst. de l. alcid.* quod si portio deficientis vel repudiantis accrescat coheredi, confunduntur portiones, si quidem pars non onerata accedat oneratae, si portio onerata accrescat non oneratae, separatim in portione onerata est habenda ratio Falcidia. *§. 14. & h. l. 78.* nisi filius sit datus coheres, qui vivo patre moriatur, hic perinde habetur, ac si alter solus esset institutus. *h. §. 4.*

XIV. *Ad l. 30. in pr. & §. 7. l. 45. in pr. 73. & 91.]* In quantitate patrimonii defuncti acquirenda, spectatur tempus mortis. *h. l. 73.* proinde quæ jacente hereditate accesserunt, ad lucrum heredis pertinent. *h. l. 30. in pr.* sed imputantur in quartam Falcidiam, quæ post aditam hereditatem heres consequitur, quomodo commodum medii temporis computatur, si quid in diem relictum sit. *h. l. 45. in pr.* In quartam Trebellianicam fructus ante aditam hereditatem percepti veniunt. *l. 27. §. 1. in fin. D. Ad SC. Trebell.* In quartam Falcidiam ea duntaxat imputantur, quæ heres capit jure hereditario; in quartam autem Trebellianicam (ubi sufficit simpliciter quartam penes heredem remanere) etiam quæ sunt relicta titulo particulari, veluti ex causa legati vel fideicommissi vel quod conditionis implendæ causa datur heredi *h. l. 81.* nisi quod conditionis implendæ causa datum est, ex defuncti patrimonio non sit profectum, quod referunt *h. §. 7.*

XV. *Ad l. 32. §. pen. l. 47. §. ult.]* Nun-

Kk 4

quam

quam legatarius vel fideicommissarius, licet ex SCto Trebelliano ei restituatur hereditas, proprie loquendo utitur l. Falcidiæ beneficio. *h. §. fin.* quando ita testator fidei eorum commisit, ut totum, quicquid ex testamento cepissent, restituerent, sed si legati partem quis restituere sit rogatus, hic legatarius quartam Falcidiam detrahere videtur, quatenus ab herede deductam imputat fideicommissario, ne solus legatarius damnum patiatur. *h. §. pen.* Imò & legatario, à quo fideicommissum relinquitur, eo nomine cavendum est. *l. 1. §. 13. & l. 5. D. Si cui plus quam per l. Falcid.* Sed alimentorum favore hoc casu integra legata sunt præstanda. *l. 21. §. 1. D. de Ann. legat.*

XVI. *Ad l. 71. & 86.]* Libera legandi potestas erat concessa. *l. 12. tabb. l. 120. D. de V. S.* quam, ne suprema hominum judicia destituantur contra *l. 5. D. Testam. quemadm. ap.* coarctavit lex Falcidia, quæ hoc intuitu introducta dicitur in gratiam testatorum *pr. Inst. de l. Falcid.* sed principaliter lex lata est heredis causa, ut is præter nudum nomen etiam lucrum capiat. *h. l. 71.* atque ideo dicitur inducta contra sententiam testatoris. *h. l. 86. in fin.* ut nec eam testator prohibere potuerit. *l. 15. §. 1. D. Ad l. Falcid.* imò nec in testamento militis, quod simpliciter voluntatem testatoris respicit, locum obtineat. *l. 12. C. de Testam. mil.*

AD

AD SC. TREBELL.

XVII. *Ad l. 1.*] Lex Falcidia ad legata, Scutum Trebellianum ad fideicommissa pertinet. *l. 2. §. 6. C. de Vet. jur. enucl.* quod est exaudivendum de fideicommissis universalibus, ad fideicommissa rerum singularum lex Falcidia porgitur. *b. l. l. 2. & 5. C. Ad l. Falcid.* non tantum item ad fideicommissa, quæ ex testamento decesserunt, sed & ad intestatorum successiones propter fideicommissa producta est à D. Pio. *18. in pr. D. Ad L. Falcid.* & ad donationes mortis causa à Severo. *l. 5. C. cod.* Ideo quando dicit Justin. in *§. 5. Inst. de Fideicommiss. her.* ex singulis quoque rebus, quæ per fideicommissum relinquantur, eandem retentionem esse permissam, non vult hanc detractionem esse acceptò ferendam SCto Pegasiano, sed comparat Falcidiam Pegasianæ in genere, quatenus utrobique quarta deducitur. In mortis causa capionibus lex Falcidia non habet locum. *l. 1. §. 8. & l. 93. D. Ad l. Falcid.* quia non capiuntur jure legati vel testamenti. *l. 8. D. Si quis omiss. caus. testam. 54. D. de C. & D.* Neque istæ ll. sunt correctæ per *l. pen. C. Ad l. Falcid.* cujus decisio casum propositum egredi non debet.

XVIII. *Ad l. 3. §. 2.*] Licet legitima fideicommissio gravari non debeat. *l. 30. 32. & 36. C. de Inoffic. test. Nov. 39.* non tamen ideo filius fideicommissio gravatus Legitimam & Trebellianam

lianicam simul deducere potest, *arg. l. 6. C. Ad SC. Trebell.* ubi enim ex alia lege fit deductio alicujus portionis, Falcidia & Trebellianica cessant. *vid. l. 1. §. pen. D. Si cui plus quam per l. Falcid. l. 8. §. 15. D. de Inoffic. test.* Una tamen hæc quarta deduci potest ex rebus diversis, veluti ex fideicommissio universali & relictis particularibus. *h. §. 2.* Jure Canonico detractio utriusque & Legitimæ & Trebellianicæ est permessa. *C. Raynutius. X. de Testam.* quod sequuntur mores hodierni.

XIX. *Ad l. 9. §. fin. & l. 10.]* Quod debetur in diem, etiam ante adventum diei creditori invito recte solvitur. *l. 38. §. 18. l. 137. §. 2. in fin. D. de V. O.* sed qui fideicommissio oneratus est, pendente conditione vel die, si sit restituere paratus, nihil agit. *h. §. fin.* neque, si ante diem vel conditionem sit restituta hereditas, actiones transferuntur, *h. l. 10.* si quis tamen post mortem suam sit restituere rogatus, si voluerit ante mortem suam judicio defuncti satisfacere non prohibetur. *l. 12. C. de Fideicomm.* utique quando restitutio est facienda certæ personæ; sin incertæ personæ, restitutio ante mortem facta non valet. *l. 77. §. 10. D. de Legat. 2.*

XX. *Ad l. 19. §. fin. & l. 22. §. 3.]* Uti legitima accipitur deducto ære alieno, *l. 8. §. 9. D. de Inoff. test.* ita in ponenda ratione Falcidiæ & Trebellianicæ, ante detrahitur æs alienum, *l. 5. C. Ad SC. Trebell.* quod tamen non pertinet ad
actua-

qualem & realem deductionem, sed ad subtractionem rationum & computationem, ut sciatur, quantum heres fiduciarius ex bonis defuncti debeat retinere, sed nihilominus successionis oera pro competenti portione ad heredem fiduciarium & fideicommissarium spectant. *l. 2.*

Ceod. Fiduciarius etiam, si quem sumptum fecerit in res hereditarias, detrahet. *h. §. 3.* atque pro rata portione sumptum, qui factus est in dispendiis conservandisque rebus hereditariis, heredi fideicommissario imputabit. *h. §. fin.* quod si alienum totam absorbeat hereditatem, nec legata, nec fideicommissa debentur, nec per consequens Falcidia est præstanda. *l. 16. C. Ad l. Falcid.*

XXI. *Ad l. 73.]* Non tenetur emptor hereditatis actionibus hereditariis, licet ita inter em & venditorem convenerit. *l. 2. C. de Pact. l. 1. C. de Her. vend.* sed ex SCto Trebelliano actiones utiles transferuntur in fideicommissarium universalem. *§. 4. Inst. de Fideicommiss. her.* siamen heres nomine suo non hereditario pignora acceperit, actiones non competunt ei, cui restituta fuerat hereditas adversus ipsa pignora, sed hic habet actionem contra heredem, ut ei fiat pro pignoris commodo actionem. *h. l.*

XXII. *Ad l. 78. §. fin.]* Remedium *l. 2. C. de Rescind. vend.* non habet locum in transatione, veluti si fundum petas valentem centum, postea transigatur acceptis pro fundo triginta.
h. §.

524 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

h. §. Nam ut sit locus isti beneficio, duplo plus datum esse oportet, quam sit acceptum. *d. l. 2.* quæ tamen ratio applicari non potest transactioni, qui transigit quasi de re dubia, & lite incerta atque finita transigit. *l. 1. D. de Transaction.* dubius autem litis eventus æstimari nequit, *l. 39. §. 3. D. Ad L. Aquil.* sed si præter læsionem immodicam dolus ex proposito intervenerit, transactio rescinditur, *l. 5. C. de Dol. mal.* Et secundum hanc sententiam in Camera Spirensi aliquoties judicatum est; contrarium censuit suprema Hollandiæ Curia: Senatus Frisiæ pronuntiavit in casu, quo vendita re, cujus æstimatio tempore venditionis plane erat incerta, licet ex eventu probata fuerit læsio ultra dimidium, non obtinere remedium. *d. l. 2.*

QUAND. DIES LEGAT.

XXIII. *Ad l. 5. §. 1. l. 22. & 26. §. 1.]* Dies legati puri cedebat olim ex die apertarum tabularum; Ulp. in *fragm. tit. 25. vers. legatorum*, cujus juris vestigia passim occurrunt, veluti in *l. 31. D. de C. & D. l. ult. D. de Don. mort. caus. cum simm.* hodie dies legati puri ex die mortis testatoris cedit. *l. un. §. 1. & 5. C. de Caduc. toll.* quò respicit *h. l. 5. §. 1.* nec igitur apertura tabularum, nec aditio hereditatis expectatur, imò ne scientia quidem legatarii requiritur. *l. ult. C. Quand. di. legat.* Si dies legato certus adjiciatur, idem observatur, quod in legato puro quod ad cessio-

EXERCITAT. XXII. 525

tionem *d. l. un. §. 1.* si incertus, veluti, cum puer factus fuerit, cum quartum decimum annum attigerit, prius veniat dies oportet, quam ceat, h. e. non ante diem à testatore præstituti diei cessio ad transmissionem valet, quemadmodum in legatis conditionalibus observatur. *b. 21. & 22. l. 46. §. 2. D. de Legat. 1.* quod tamen ita intelligendum est, quando legatum & dies incertus una enuntiatione comprehenduntur; secus est, ubi ab initio legatum est purum & seu legati petitio in diem differtur, veluti decem de ego, quod legatum accipere debebit, quando ad legitimam ætatem pervenerit. *h. l. pen. §. 1. Gen. C. cod.*

UT IN POSSESS. LEGAT.

XXIV. *Ad l. 13.]* Missio quæ fit ex causa damni infecti non decernitur in universa bona, sed in rem eam, de qua damnum timetur, secus est, si quis ventris nomine, aut legatorum servadorum gratia mittatur, ubi missio dirigitur in universa bona. *h. l. l. 1. D. Quib. ex caus. in possess. et.* Neque hoc corrigitur per *Novel. 53. c. 4. §. 1.* modo verba ejusdem §. 1. *secundum mensuram declarati debiti, πρὸς τὸ μέτρον ἔ διαφανοῦς χρέος*, ad effectum & executionem decreti Extoris referantur.

DE BONOR. POSSESS.

XXV. *Ad l. 1. 2. & 3.]* Bonorum possessio,
quæ

quæ hîc non significat actualem rerum detentionem, sed instar hereditatis significat universitatem rerum, quæ fuerunt defuncti. *h. l. 3. in pr.* non tribuebat dominium quiritarium, sed bonitarium, prætor uti non heredem ita nec dominum facere potest. *l. 3. D. Si Vsufr. pet. h. l. 1. §. 2.* & possessorem tantum jure domini usufructu, quæ à lege est, facit, *arg. l. 15. §. 16. & 33. D. de Damn. infect.* re ipsa & effectum bonorum possessio hodie dominum facit, atque ideò refertur inter modos acquirendi per universitatem in *§. ult. Per quas pers. nob. acq.*

XXVI. *Ad l. 7. §. ult. & l. 8.]* Liberis & parentibus tam adoptivis quam naturalibus in petenda bonorum possessione anni spatium, cæteris autem agnatis & cognatis centum dierum spatium datur. *§. 4. in fin. Inst. de Bonor. possess.* largius tempus parentibus liberisque petendæ bonorum possessionis tribuitur in honorem sanguinis, qui artandi non erant, quia pænè ad propria bona veniunt. *l. 1. §. 12. de Successor. edict.* Tempus illud currit scienti, *l. 10. h. t. l. 2. C. Qui admitt. ad bonor. possess.* Impuberes sine tutore agentes nihil scire intelliguntur. *l. ult. D. de Iur. & fact. ign.* quæ igitur tutores sciunt & pupilli scire videntur, unde licet tutori bonorum possessionem pupillo competentem expresse repudiare non sit permissum, *h. l. 8.* tacite tamen potest, patiendi tempora bonorum possessioni agnoscendæ præstituta præterlabi, *h. §. 8. ult.*
sed

E X E R C I T A T. XXII. 527

sed pupillus pubes factus tutorem recte convenit & in integrum restitutionem postulat, ne factia tutoris noceat pupillo contra *l. 5. D. de iur. & fact. ign.* quomodo jus petendæ bonorum possessionis furioso nunquam deperit, *l. 1. D. de Bon. poss. fur. infant.*

DE BON. POSS. CONTR. TABB.

[XVII. *Ad l. 3. & 5.*] Filius emancipatus sine patris consensu uxorem ducere potest. *l. 25. D. de R. N.* & si sine patris consensu uxorem acceperit, revera matrimonium contrahit, etiam quando indignam, & tam ignominiosam, ut sit deccori tam ipsi quam patri talem habere, & neque admittetur ad bonorum possessionem contra tabulas avi, sed avus jure suo uti eumque exheredare potest. *b. §. Filiarum familias*, quæ masculinam vitam luxuriosam degere, quam patri, marito cum dote dare volenti, consentire, jure exheredatur; si tamen sit egressa annum 25. & patrem eam distulerit marito copulare, si sine patris consensu nuptias contraxerit, hoc ei ad ingratitude non imputabitur. *Nov. 115. c. 3. §. 1.* De filio silet Novella, ideoque simpliciter ob causam prædictam exheredari posse non, exemplo enim pessimum est fœminino vocabulo etiam masculos contineri. *l. 45. in fin. de Legat. 2.*

[XVIII. *Ad l. 8. & l. 10. §. 5.*] Liberi exheredatione notati non admittuntur ad bonorum

rum possessionem contra tabb. ne quidem edito per alios commissio, sed instituere debent querelam de inofficioso. *h. l. 8. & h. §. 5.* Si tamen testamentum ipso jure sit nullum, forte altero filio, qui est in potestate, præterito, cum eodem ad successionem ab intestato vocantur. *l. ult. D. de Lib. & posthum.*

EXERCITATIO XXIII.

RESPONDENTE

BERNHARDO à WELDEREN,

DE LEGAT. PRÆSTAND. CONTR.
TABB. BON. POSS.

I. **A**d *l. 20. §. 1.*] Intestato patre mortuo super donationibus immensis mortis causa factis filius queri non poterit, *h. §.* bonorum possessione contra tabb. sed utetur querela inofficiosæ donationis. *l. 3. C. de Inoff. donat.* quæ quidem ad similitudinem querelæ inofficiosi testamenti donatio rescinditur. *l. 2. & 4. C. eod.* sed quatenus minuitur portio liberis debita, i. e. quadrans, vel hodie pro numero liberorum triens aut semis legitimæ portionis ab intestato debitæ. *l. 5. 7. & 8. C. d. t.*

DE COLLATION.

II. *Ad l. 1. §. 16.*] Si militia, cujus commodum

annua quantitate consistit, patris pecunia: empta, ea conferri debet. *l. pen. in. pr. de Collat.* sed quæ parentes dedere vel promittere dispiscendi honoris causa, ea non conferri æquum est, propter onera dignitatis, quæ sustinetur. *h. §. 16.* onera enim honoribus cohererent. *l. 2. §. 1. D. de Vacat. muner.* solebat in honores fieri erogatio, uti, si filius esset Senator, Præfectus urbi, Prætor, &c. sumptibus propriis spargebantur missilia in vulgus, & ludi edebantur. *l. 45. D. de N. G. l. ult. D. de Petit. hered. l. 4. D. de Donat. int. vir. & uxor.* quæ igitur pater dedit, non confert frater fratri; si pater promiserit, onus omnibus erit commune, *arg. l. 2. de Collat.* Neque etiam sumptus studiorum & ea quæ ad disciplinam pertinent (licet sub legato alimentorum extraneo relicto non continerentur. *l. 6. D. de Alim. leg.*) sunt conferenda, si pater credendi animo ea subministraverit. *l. 5. D. Fam. ercisc.* Loquitur quidem lex de filio emancipato, idem tamen & multò magis dicendum est de filio in patria potestate constituto, pro quo militat major præsumptio. Quæro, an in studiorum sumptibus studiosorum libri contineantur, ut nec eos filius conferre teneatur. Ex sententia quorundam libri sunt conferendi, quamdiu filius est in cursu studiorum, quod illa librorum datio aut suppeditatio à patre vocari possit: At si pater libros, quos filio contulerat, non exegerit, postquam titulum

Doctores filius adeptus est, ex eo tempore peculio q. castrensi adscribuntur, atque ideo collationis immunes. Ego simpliciter sub sumptibus studiorum comprehendo libros studiorum causa comparatos, neque collectioni obnoxios esse iudico, arg. d. l. 50. l. 5. C. Ad SC. Maced. l. ult. C. de Alim. pupill. prestand. licet sit bibliotheca ingentis pretii; neque enim omnino pater inter liberos æqualitatem facere tenetur. l. 1. & tot. tit. C. de Inoffic. donat. quod tamen intelligo si pretium non sit nimis enorme, atque universam ferè patris substantiam exhauriat.

DE CARBON. EDICT.

III. Ad l. 1. §. 9. l. 3. §. 13. & l. pen.] Exheredatio facta à patre, quod diceret filium ex adulterio conceptum, valet. l. 3. in pr. D. de Lib. & posth. nisi probetur, patrem circa causam exheredationis errasse. l. 14. §. ult. & l. seq. D. eod. atque hoc casu si filio impuberi controversia fiat, an inter liberos sit, ex edicto Carboniano ei bonorum possessio competit, & iudicium in tempus pubertatis causa cognita differtur. h. §. 9. Consequitur autem ex illo edicto veram rerum hereditariarum possessionem. h. l. 3. §. 13. & l. pen. sicut qui mittitur in l. 3. C. de Edict. D. Hadr. toll. sed cum legatorum vel fideicommissi servandi, vel damni infecti causa, vel ventris nomine prætor aliquem mittit in possessionem, non tam veram possessionem, quam custodiam rerum & ob-

EXERCITAT. XXIII. 531

et observationem concedit. *l. 5. in pr. D. Vi legat. caus. l. 12. D. Quib. ex caus. in possess. eat.*

[*V. Ad l. 1. §. fin.*] Non utique crimen adulterii, quod mulieri obicitur, infanti præjudicat, cui possit & illa adultera esse, & impubes ex matrimonio legitimo non ex adulterio defuncti patrem habuisse. *l. 11. §. 9. D. Ad l. Iul. de adulter.* In favorem quoque ventris seu fœtus qui in utero est, differtur accusatio adulterii, ne quod præjudicium fiat nato, si mulier ventris nomine missa sit in possessionem. *l. 8. D. de Ventr. in possess. mitt.* si matri crimen oppositi partus obiciatur, hæc causa capitalis in tempus pubertatis pueri differri non debuit. *l. 1. C. Ad l. Cornel. de fals.* mater utique integra fide & majori constantia causam defensura recenti tempore. *h. e. in præsent. l. 2. h. t. l. 31. §. 2. D. de Rel. auct. jud. possid. l. 25. D. de Pæn.* neque tamen filio, si in ætate pupillari permaneat, satisfactione impletâ, secundum formam edicti Carboiani bonorum possessio deneganda est. *l. 1. C. t.* sed post eventum cognitionis, seu post sententiam contra matrem latam, si suppositum patrum esse apparuerit, actiones hereditariæ pro non sunt concedendæ, & omnia perinde habenda, ac si is heres scriptus non esset. *h. §. fin.*

II A PARENT. QUIS MANUMISS.

[*l. Ad l. 1. in pr. & §. pen. l. 2. & 4.*] Parens exemplo patroni ad contra tabulas bonorum

Ll 2

pos-

possessionem admittitur, si testamento facto à filio emancipato sit præteritus. *h. l. 1. in pr. succedit eidem ab intestato. §. ult. Inst. de Legit. agn. success.* tutelam nanciscitur impuberis emancipati, *tit. Inst. de Legit. par. tut.* atque quod ad hos effectus dicuntur eadem jura tribui parenti quæ patrono in §. 6. *Inst. Quib. mod. jus pot. patr. solv.* in cæteris distinguitur à patrono; non enim usque adeo exæquandus est parens patrono, ut & filii ejus veniant ad contra tabulas bonorum possessionem. *h. §. pen. aut Faviana vel Calvisiana actio ei detur. h. l. 2. aut operas ei à filio stipulari liceat. h. l. 4.*

UNDE COGNAT.

VI. *Ad l. 2. & 8.]* Spurii, vulgo quæsi admittuntur ad matris legitimam hereditatem. *h. l. 2. l. 1. §. 2. D. Ad SC. Tertull.* quod etiam obtinet in bonis aviæ maternæ *h. l. 8.* non autem invenio idem datum spuriiis jus succedendi avo materno, neque hodie matri succedunt, si sit illustris persona, & liberos ex legitimo matrimonio natos relinquat. *l. 5. C. de Natur. lib.* Moribus hodiernis indistinctè tales liberi ad successionem matris vocantur, juxta illud vulgatum, *de Moeder baert geen Bastarts.*

UNDE VIR ET UXOR.

VII. *Ad l. un.]* Quotiens deficit omnis parentum liberorumve seu propinquorum legitima

tin vel naturalis successio, filio excluso super-
 ste conjux vocatur ex edicto prætoris, non jure
 civil. *h. l.* quâ parte edicti cum prætor de mari-
 to uxore loquatur, consequens est ad sponsum
 & sponsam id non pertinere, *arg. h. l. §. 1. add.*
l. 1. D. de Sponsal. l. 13. §. 3. D. Ad l. Iul. de
adter. Edictum prætoris comprobatur *l. un.*
C. t. Jure Novell. uxor indotata & inops ma-
 rito locupleti succedit unâ cum liberis commu-
 nitis vel alterius matrimonii in quartam, si sint
 tres vel pauciores, sin plures in portionem viri-
 leam, ut tamen liberis ejusdem matrimonii pro-
 prias servetur, si supersint; quod si liberi non
 erant, plenum dominium consequitur. Nov. 53.
§. 4. Nov. 117. c. 5. Auth. praterea. C. h. t. Et si
 uxori maritus in testamento minus quarta reli-
 quit, atque plus exigi vetuerit, prohibitione
 ista non obstante, ad supplementum aget uxor
 superstes *arg. dd. text. junct. l. 55. D. de Legat. 1.*
 Multo quoque si supersit ac inopia laboret,
 idem beneficium tribuebatur. *d. Nov. 53. c. ult.*
 Verum constitutione posteriori hoc abrogatum
 est Nov. 117. c. 5. *ibi, virum in talibus casibus*
quædam ex substantia mulieris accipere modis omni-
bus prohibemus. In feudis nulla est successio viri &
 uxoris. *c. un. in pr. An marit. succed. uxor. c. un. de*
testit. quam Tit. accep. ab uxor. successio item
 conjugum moribus passim obsolevit, licet eam
 adfuerint Hispani, Galli, Saxones, Gelria su-
 perior. *ll. Ruremund. p. 3. tit. 7. §. 4. in fin. Ant-*

werpia tit. 47. §. 15. & tit. 41. §. 79. Omlandia
p. 3. §. 64.

DE SUI ET LEGITIM. HERED.

VIII. *Ad l. 2. §. 2.]* Si fratrum filii soli
superfint, hereditas non in stirpes, sed in capita
dividitur, neque repræsentatione ulla aut privi-
legii concessione hîc opus est, cum ex ratione ju-
ris communis proximitatis nomine ad patru-
i successionem jure vetustissimo ex l. 12. tabb.
vocentur. *h. §. 2. l. pen. §. 1. & l. ult. §. 3. C. de
Legitim. hered. §. 4. Inst. de Legitim. agnat. success.*
neque hoc correctum est Nov. 118. c. 3. ubi jus
repræsentationis quidem concessit Imper. fra-
trum liberis, sed hoc beneficium, ac, ut ipse vo-
cat *δεγνόμειον* seu privilegium limitatè ac defini-
tè indulgit, ut tunc demum eo fruantur, quando
concurrunt cum propriis *θείοις. d. c. 3. vers. sed
& tum.* Atque hæc sententia à Carolo V. in Co-
mitiis Spirensibus Anno 1529. est confirmata &
centumviralis Curia Parisiensis arresto peculia-
ri, priori contrario rescisso, comprobata. Add.
Constitut. Trajectinam latam Anno 1594.
22. Mart. Ref. Zutphan. tit. 17. §. 3. ll. Ruremund.
d. p. 3. tit. 7. §. 4. art. 3. Transilul. p. 2. tit. 6. §. 7.
Cæterum hi fratrum germanorum filii, & si soli
sine thiis suis superfint, etiam excludunt fratres
ἐτεροθαλείς, h. e. fratres ex uno latere defuncto
conjunctos, eorumque liberos, *d. Nov. 118. c. 3.
vers. unde consequens est*; quod laudavit Senatus
Frisiæ.

filia. Et si concurrant cum patruis vel avunculis defuncti eosdem quoque excludunt, licet etique pariter in tertio gradu defuncto sint con-
necti. d. c. 3. vers. illud palam est. Auth. post fra-
us. C. de Legitim. hered. Ref. Zutphan. d. tit.
l. §. 3.

DE OPER. NOV. NUNTIAT.

IX. *Ad l. 1. §. 1. & 13. l. 5. §. 2. l. 20. §. 2. l. 21. §. 3.]* Novum opus nuntiari potest, si ve
 novum opus fiat in loco, qui antea vacuus fuit,
 ve ædificio antea factò aliquid adjiciatur. *h. l.*
o. §. 2. sed nuntiatio est facienda in re præsentì,
 e. eo loci, ubi opus fit, si ve quis ædificet, si ve
 choet ædificare. *h. l. 5. §. 2.* atque ita non nun-
 tiatur ei, qui opus fieri destinavit, nisi simul de-
 minatio ad aliquem actum sit deducta, veluti si
 quis locum operi novo destinatum curet purga-
 , lapides & cæmenta convehi. *h. l. 21. §. 3.* quo
 sensu remedium operis novi nuntiationis adver-
 us futura opera pertinet, non adversus præteri-
 a. *h. l. 1. §. 1.* Unde ædificium vetus fulcienti
 pus novum nuntiari non potest. *h. §. 13.*

X. *Ad l. 8. §. 6. & l. 20. §. 6. & ult.]* Nun-
 tiatio ex parte ejus qui nuntiavit est personalis,
 deoque morte ejus, qui nuntiavit, extinguitur,
 tiam si quis pro se & successoribus suis nuntia-
 erit. *h. l. 8. §. 6.* & alteri post mortem nuntian-
 is ædificare licet; quod procedit, quando nun-
 tians decessit re adhuc integra, & hoc casu heres

nuntiationem renovare debet. *arg. d. §. 6.* sed quando consideratur interdictum de opere jam facto demoliendo, si vivo nuntiante & ante satisfactionem quid ædificatum fuerit, interdictum id nuntianti quæsitum perpetuò datur. *h. l. 20. §. 6.* & heredi cæterisque successoribus competit. *h. §. ult.*

XI. *Ad l. 14.*] Jus habet novum opus nuntiandi, qui aut dominium verum vel quasi, aut servitutem habet. *l. un. §. 3. D. de Remission.* quod intelligendum est de servitute urbana, *l. 5. in pr. D. de Oper. nov. nuntiat. l. 15. D. de S. V. P.* non rustica, unde qui viam habet, si opus novum nuntiaverit adversus eum, qui in via ædificat, nihil agit. *h. l.* ratio differentia probabilis est, quia ædificatio in via exiguum incommodum adferre solet, cum per alium locum iter fieri possit, sed opus contra impositam servitutem urbanam factum semper nocet, *arg. l. 2. §. pen. D. de Relig. l. fin. D. de Riv.*

DAMN. INFECT.

XII. *Ad l. 32. 39. & 43. §. 1. & 2.*] Si ædes communes socio vel vicino ruinam minentur, cautio damni infecti non postulatur, sed impensæ pro parte actione pro socio vel iudicio communi dividundo repetuntur, & cautio damni infecti interponitur inutiliter, *h. l. 32. h. e. ex abundantia*, nam si ultro cautio sit præstita, actio ex eadem dabitur. *h. l. 43.* Interdum tamen cautio est

essentia necessaria, veluti cum aut alter solus ædificat, aut alter pretiosiora ædificia habet. *h. l. 39.*

DE DONAT.

[III. *Ad l. 1. 27. & 32.*] Heredes donatorum si cui sit gratuito concessa habitatio hospitii vel cœnaculi, mutare voluntatem non prohibetur, licet donationi adjecta sit hæc clausula, quoad diu vellet donatarius. *h. l. 32.* quod accipiendum est de donatione propria & absoluta, quam propter nullam aliam causam facit donator, quam ut liberalitatem & munificentiam exerceat. *h. l. 1.* sed heredem tenet donatio remuneratoria, facta à discipulo præceptori, quæ non est adeo restrictè accipienda, cum remunerationis potius, quam meræ donationis loco fungatur, *h. l. 27.* & quasi pro solutione, *l. 10. §. 7. D. de In rem vers.* aut permutatione habeatur. *l. 25. §. 11. D. de Petit. hered.* Moribus nostris donatio ista absoluta inter vivos permixta est, sed simulata, qua in fraudem legis testamenti actionem de bonis immobilibus prohibentis non donantur ac simul retinentur (vulgò vocant *geen en houden*) prohibita.

XIV. *Ad l. 2. §. 6. l. 4. 10. 13.*] Donatarum rerum possessio per procuratorem domino acquiritur. *l. 1. C. de A. P.* modò procurator sit æs animi, ut nobis non sibi velit acquirere. *l. 1. §. 20. D. eod.* Si tamen procuratori hoc animo res tradatur ex causa donationis, ut domino

acquirat, etiamsi ille quasi sibi acquisiturus acceperit, hæc malignitas domino non nocet. *h. l. 13. in fin.* Inter absentes donatio per interpositam personam celebratur. *h. l. 4.* sed non aliter absenti donatio confirmatur, quam si absens rem sibi missam acceperit, vel penes se constitutam sibi donatam scierit, atque ita donantis liberalitatem agnoverit. *h. l. 10. l. 8. §. 3. vers. cæterum. D. de Bon. libert.* sine acceptione talis donatio non valet, nec jus accipiendi vel agnoscendi ad heredes transmittitur. *h. §. 6.* Hoc judicando secutus est Senatus Frisiæ. Add. *11. Ruremund. p. 3. tit. 5. §. 2. art. 1.*

XV. *Ad l. 9. §. ult. & l. 18. §. ult.]* Donari non potest, nisi quod ejus sit, cui donatur. *h. l. 9. §. fin.* id est, hoc agi oportet, ut in donatarium dominium rei transferatur, ad quod compellatur vel actione ex stipulatu, si sit donatio perfecta stipulatione, vel hodie condictione ex lege, si pactum nudum intervenerit. *l. 35. §. 5. C. de Donat.* si quis autem bona fide rem alienam pro sua donaverit, hætenus donatio sustinebitur, ut mediante usucapione donatarius dominium consequatur. *tot. tit. D. Pro donat.* ante cujus complementum si fortè res donata evincatur, nulla evictionis nomine contra donatorem actio competit. *h. l. 18. §. ult.* ne suæ liberalitatis pœnam patiatur. *l. 62. D. de Æd. ed. & (verba sunt Pauli 5. Recept. Sentent. tit. 11.)* quia lucrativæ rei possessor ab evictionis actione ipsa juris ratione depel-

depllitur nisi se nominatim obstrinxerit. *l. 2. C. de viñtion.* vel dolo malo sciens rem alienam donaverit. *d. §. ult.* Et hoc in judiciis observatur.

[VI. *Ad l. 15.*] In reatu constitutus seu reus criminis postulatus bona sua administrare possit, nihilque prohibet interim ei recte pecuniam à debitoribus solvi, ac ab eo creditoribus solvi. *l. 41. & seq. D. de Solut. l. 46. §. 6. D. de iur. fisc.* sed post contractum crimen capitale donationes tam mortis causa, quam inter vivos tanquam in fraudem fisci factæ non valent, si condemnatio sit secuta *h. l.* imò & ante sententiam si in reatu constitutus donavit, donationes sunt in suspense, ut absoluto reo retro censeantur validæ, sed revocentur tanquam imperfectæ, si rei poenâ capitis fuerit affectus. *l. 7. D. de Mar. caus. donat. l. 24. C. de Donat. int. vir. & necneque hodie, postquam bona damnatorum non amplius publicantur, hoc est correctum, quod non in gratiam damnatorum hæc publicatio est sublata, sed descendantibus & ascendentibus usque ad tertium gradum favor ille conceditur. Nov. 134. c. ult. add. Nov. 22. c. 17.*

[VII. *Ad l. 21. §. 1. & l. 24.*] Lex Cincia, exceptis quibusdam cognatis, donationem supra modum fieri prohibebat, sed si plus donatum esset non rescindebat, atque ideò lex illa erat imperfecta, quæ vetat aliquid fieri, & si factum sit, non rescindit; perfecta autem lex dicebatur, quæ

quæ prohibebat siue vetabat cum clausula rescissionis. *Vlp. in fragm. tit. 1. vers. quæ prohibet.* Hodie hæc distinctio est sublata, & constitutum, ut quod contra leges est factum, inutile & pro infecto habeatur, licet legislator fieri tantum prohibuerit. *l. 5. C. de LL.* & nominatim Lex Cincia in desuetudinem abiit. *Nov. 162. c. 1.* licet suppresso nomine in *LL. Pandectarum* ejus mentio fiat, quando legitimus donationum modus inculcatur, vel donatio facta supra modum legis, supra modum legitimum, in fraudem legis habetur, ut in *hh. ll. l. 11. D. eod. l. 27. D. de Probat. l. 5. §. 5. D. de Dol. mal. except.* Quæ donatio excedit summam quingentorum solidorum, indiget insinuatione. *l. pen. §. fin. C. h. t.* alioqui donatio annullatur non quidem in totum, sed pro ea parte quæ definitum à jure modum excedit. *l. 34. & l. seq. C. eod.* quod comprobavit judicatum Frisiæ. Ruremundenses non desiderant insinuationem. *ll. Ruremund. d. loc. §. 1. art. 1. & 4.* nec Antwerpienses inter divites. *ll. Antwerp. tit. 53. §. 4.* Neque etiam de jure civili insinuatio est necessaria in donatione ante nuptias. *Nov. 119. c. 1.* (vid. tamen *Nov. 127. c. 2.*) in donatione mortis causa. *l. fin. C. de Mort. caus. donat.* in donatione remuneratoria, arg. d. *Nov. 119. c. 1. junct. l. 27. D. h. t.* neque in aliis quibusdam donationibus de quibus *d. l. 34. Auth. seq. & l. 36. C. h. t.* An donatio ad pias causas insinuari debet? Affirm. *d. l. 34. §. 1.*
nisi

nisi quid donetur in causam redimendorum captivorum. *d. l. 36. in pr.*

IV III. *Ad l. 22. & 28.]* Donatio est doni dati. *l. 35. §. 1. D. de Mort. caus. donat.* ubi vocabulum dationis paulò generalius sumitur non tantum pro dominii translatione, sed & pro conventionem de re transferenda. *arg. l. 14. & seq. D. de ID. l. 1. C. de Dot. caut. non num.* Certe frustralispatur in *h. l. 22.* num donationis species in bonæ fidei contractibus sit deputanda? cumne quidem sit contractus, nisi modum confides, quo donatio interdum perficitur, qualis est stipulatio, quomodo inter contractus numerari & contractus dicitur. *l. 7. C. de His quæ viunt caus. l. 17. C. de Fid. instrum.* vel si donatur tabulege, ut aliquid fiat, quemadmodum si pater liberæ emancipatæ donaverit ea lege, ut satisfaciat creditoribus hereditariis, si illa contra fidem negotii gesti versata fuerit, tenetur actione præscriptis verbis. *h. l. 28.* vel condictio ob causam datorum causa non secuta ad repetitionem verum donatarum decernitur. *l. 2. C. de Condict. ob caus. dat.* quæ sunt notæ & effectus contractuum innominatorum. *l. 5. §. 1. D. de Præscript.*

¶ Cæterum donatio qualicunque modo perfectæ est stricti juris, neque si quis pecuniam donationis causa promiserit, atque moram fecerit, illius liberalitatis ab eo exiguntur. *h. l. 22.* etiam si liberalitas in Rempub. facta sit. *l. 16. D. de Vir. & ad opus publicum. l. 1. D. de Pollicitat.*

DE

DE MORT. CAUS. DONAT.

XIX. *Ad l. 13. §. 1. l. 27. 35. §. 4. & l. 42. §. 1.*] Ubi ita mortis causa donatur, ut nullo casu revocetur, est in rei veritate donatio simplex, inter vivos, quæ ob solam munificentiam fiat. *b. l. 27.* appellatur quidem donatio mortis causa, sed secundum dici, in figura duntaxat externa verborum in *b. l. 13. §. 1. & l. 35. §. 4. Nov. 87. in fin. pr. & c. 1.* quomodo si quis in extremis vitæ constitutus donat absolute, non factâ mentione mortis, non tam mortis causa, quam moriens inter vivos donasse intelligitur. *b. l. 42. §. 1.* Atque ita in simili iudicavit Senatus Frisiæ.

XX. *Ad l. 15. & 17.*] Mortis causa donationes ad exemplum legatorum sunt revocata. *b. l. 15.* legatorum instar obtinent. *b. l. 17.* quæ tamen exæquatio non est accepto ferenda Juliano, sed constitutioni Justin. in *l. ult. C. de Donat. mort. caus. §. 1. Inst. de Donat.* licet & ante in quibusdam convenerint legata & donationes mortis causa, veluti, sicut legata, ita & donationes mortis causa minuuntur per L. Falcidiam. *l. 5. C. Ad l. Falcid.* sicut dominium rei legatæ recta via post mortem testatoris transit in legatarium. *l. 64. D. de Furt.* ita etiam transit dominium in donatarium. *l. 1. in fin. & l. 2. D. de Public. in rem act.*

XXI. *Ad l. 29. 30. & 35. §. 3.*] Donatio mortis causa ex parte donantis revocatur poenitentia

EXERCITAT. XXIII. 543

entia vel periculi, cujus intuitu facta est, subla-
tione, §. 1. *Inst. de Donat.* Ex parte donatarii, si
hic ante donatorem moriatur. *d. §. 1. ll. Rure-*
mund. d. tit. 5. §. 3. art. 7. Agit autem donator
directa vindicatione, si quidem quis sic donavit,
ut, si mors contigisset, haberet is cui donatum
est, *h. l. 29.* At si sic ut jam nunc haberet, &
redderet si donator convaluisset, agitur condi-
tione. *h. l. 30. quasi re non secuta. h. §. 3. vel*
utili in rem actione. d. l. 30. quò ref. d. l. 29. ibi,
potest defendi. quæ actio utilis non arguit domi-
num esse eum qui ita agit, *arg. l. 5. §. 3. D. de R.*
V. §. 34. Inst. de R. D. & A. R. D.

DE STATULIBER.

XXII. *Ad l. 29. §. 1.]* Emptio-venditio
est contractus, quo id agitur, ut dato certo pre-
tio dominium in accipientem transferatur, *arg.*
l. 80. §. ult. D. de Contrah. empt. alienatio ipsa
non est, *arg. l. 20. C. de Pact.* multò minus ven-
ditio quamlibet alienationem inspectâ hujus vo-
cabuli proprietate complectitur. *arg. l. 1. D. de*
Contrah. empt. l. ult. C. de Pact. int. empt. sed ex
justa interpretatione ICtorum similes alienatio-
num causas continet, quomodo in *h. l. 12. tabb.*
Vendendi statuliberos jus potestasque esto; statuliberi
vendi & alio quocunque modo alienari possunt.
h. §. Add. casum similem in l. 8. §. II. D. Quib.
mod. pign. solv.

Qui

QUI & A QUIB. MANUMITT.

XXIII. *Ad l. 12. §. 1.]* Ubi verborum legis & sententiæ pugna nulla, & verba legis adeo clara & perspicua sunt, ut salva ratione recti sermonis interpretationem aliam recipere nequeant, lex scripta est servanda, etiamsi nobis dura videatur, *h. §. ut quos latet, quæ legistorem movit ratio. l. 20. & seq. D. de LL. hic solius Principis est rigorem juris scripti mitigare. l. 1. C. eod. quemadmodum duritiem legis Juliæ de adulteriis. h. §. Principes moderati sunt in l. 32. C. Ad l. Iul. de adulter. Hoc Princeps facere potest, non iudex, qui jus scriptum sequi debet, quamvis prædorum videatur: Verum in his, quæ palam scripto non sunt comprehensa, iudex neglecto jure stricto (quod propriè non tam jus quam summa crux, summa injuria est) æquitatem sequi debet, in omnibus præcipua est justitiæ, æquitatis, benignitatis, humanitatis ratio, quàm stricti juris, maxime cum lex scripta non est manifeste contraria. *l. 8. C. de Iudic. Æquitas est benignior & humanior legis interpretatio, sententiam legis retinens, τὸ ἀντικέειν ἐστὶν ἐπὶ πανὸς ὁρῶμα & νομὶμὸς δικαίος.* Add. *supr. exerc. 1. asseri. 10.**

DE ACQUIR. RER. DOMIN.

XXIV. *Ad l. 5. §. fin. l. 16. & 51. §. 1.]*
Homines ab hostibus capti non aliter cedunt capienti-

antibus, quam si in præsidia nostra pervenerint. *l. 5. §. 1. D. de Captiv. & postlim. rev.* Sed bona ab hostibus capta statim capientium fiunt. *h. fin. & h. l. 51. §. 17. Inst. eod.* quod tamen audiendum est de rebus mobilibus, quæ flagrante adhuc bello extra ministerium publicum, privatis excursionibus sunt direptæ, sed præda, quæ capitur, hostibus jam devictis & bona immobilia publicantur vel distrahuntur, vel victor acquiritur, ceu partim veteranis in præmia assignantur, pars etiam interdum victori restituitur, vid. *h. l. 16. l. 15. §. 2. D. de R. V. l. 11. D. de Evict. l. pen. §. 1. junct. l. 1. D. Ad l. Iul. pec. l. 31. D. de Iur. fisc. l. 20. §. 1. D. de Captiv. & postlim. rev.* Uti autem expulsis hostibus ex agris, eos ceperunt, dominia eorum ad priores dominos redeunt. *d. l. 20. §. 1. l. 16. D. Quib. mod. usufr. am.* ita civitas bello capta, si in libertatem restituitur, pristinum statum recuperat, arg. *dd. Inst. & l. 12. §. 6. D. de Captiv.*

XXV. *Ad l. 7. §. 3. l. pen. §. 1. 2. & ult.]* Si aer sit limitaneus, insula cedit occupanti. *l. 1. §. 6. D. de Flumin.* aliàs in flumine nata, si qui-um mediam partem fluminis tenet, & usu & proprietate communis est eorum, qui ab utraque parte fluminis prædia possident. *h. §. 3. §. 1. 2. nisi virgultis aut levi materia ita sustineatur flumine, ut solum ejus non tangat, qualis in illa est publica uti flumen. d. §. 2.* Plane secundum quid quatenus extremitas insulæ considera-
M m tur,

tur, & id exigit publica necessitas eorum, qui secundum jus gentium flumine utuntur, insula etiam publica dici potuit in *h. §. ult.* Moribus hodiernis otiosa est hæc investigatio, cum non amplius dominium acquiratur privatis agrorum vicinorum possessoribus, sed Principi, vel ejus, ut nunc est, successoribus, veluti, ordinibus Gelriæ, Hollandiæ, modò non sit agro continenti ita annexa, ut plauistro onerato adiri possit, verum ita aquis sit circumflua, ut cymba circumnavigari queat.

XXVI. *Ad ejusd. l. §. 5. l. 30. §. 3. & l. 38.]*
 Si flumen relicto priori alveo ad alium fluere cœperit, excavando alterius agrum, deinde ad priorem alveum redierit, ager derelictus non domino priori, sed vicinis possessoribus acquiritur. *§. 23. Inst. de R. D. & A. R. D.* quod tamen temperandum est ex verbis final. *h. §. 5. ibi, sed vix est ut id obtineat.* h. e. non est hoc perpetuo verum, sed ex bono & æquo judex interdum aliter judicabit, quomodo ager, si flumen non paulatim, sed subito ad priorem alveum redierit, prioribus dominis restituetur. *h. l. 38.* In inundatione rejicitur hæc distinctio, siue enim paulatim siue non paulatim, sed eodem impetu, recessu fluminis, ager restituatur, ad pristinum dominum pertinet, quo referunt *h. l. 30. §. 3.* si tamen inundatio sit perpetua, & tanta, ut alicujus agrum in formam stagni aut paludis mutet, proprietates est amissa. *l. 10. §. 2. D. Quib. mod. usus fr. am.*

XXVII. Ad

E X E R C I T A T. XXIII. 547

XXVII. *Ad l. 7. §. 12.*] Qui in alieno solo ex sua materia ædificavit sciens solum alienum esse, sua voluntate amisisse proprietatem materiæ intelligitur, ut ne quidem diruto ædificio vindicatio ejus materiæ competat. *h. §. 12.*
30. Inst. de R. D. & A. R. D. præsumptio hæc est contra ædificatorem, quod donandi animo ædificaverit; interdum fortior est pro ædificatore, non donandi animo ædificium alieno solo impositum esse, & dissoluto ædificio repetitio materiæ conceditur. *l. 2. C. de R. V.* veluti si quis bona fide fundum emerit, superveniente ante completam usucapionem mala fide si ædificaverit, donasse non videtur, cum spem habeat fore, et aream usucaperet, *arg. l. 37. D. de R. V. l. 25. ult. D. de Vfur.* Idem est, si colonus vel inquilinus in area conductæ ædificaverit. *l. 55. §. 1. Locat.*

XXVIII. *Ad l. 11.*] Si nummi, quos pupillus inconsulto tutore mutuos dedit, extent, indicantur. *§. 2. Inst. Quib. alien. lic.* atque ita pupillus potest amittere naturalem possessionem sine tutoris auctoritate. *l. 29. D. de A. P.* quæ ibi amittitur pro corporali quadam detentione; sed animo, atque eo modo quo alius qui est legitimæ ætatis, possessionem per se amittere nequit. *l. 11.*

XXIX. *Ad l. 31. §. 1.*] Olim sodiendorum et tinendorumque thesaurorum facultas imperari debuit à Principe, alioqui quicquid inven-

tum erat, nisi indicatum esset, fisco inferebatur; hodie liberum est unicuique in suo sibi agro thesaurum fodere, aut deprehensum servare, aut alii fodiendi potestatem facere ex edicto D. Hadriani, & thesaurus totus inventori conceditur. *h. §. si in fundo proprio inveniatur. l. un. C. de Thesaur. lib. 10.* ubi dicitur beneficium Dei, alibi donum fortunæ. *l. 63. §. 1. D. h. t.* Cæterum ad fossionem thesaurorum adhiberi non debent divinationes, artes magicæ aliæque legibus odiosæ. *d. l. un.* qualis fuit apertura sepulchrorum ad eruendos thesauros, per quam sepulchra ritu suo in perpetuum clausa nefariè violantur. Si thesaurus in loco religioso privato inveniatur, totus inventori acquiritur. *§. 39. Inst. de R. D. & A. R. D.* sed in loco fiscali religioso, vel publico, vel civitatis, vel alieno casu fortuito non data opera inventus dividitur inter inventorem & dominum soli. *d. §. 39. l. 3. §. pen. D. de iur. fisc.* Quid si in prædio emphyteutico vel feudali inveniatur? Idem sentio, quod de loco alieno, *arg. d. §. 39. junct. l. 1. §. 1. D. Si ag. vect. c. un. §. fin. de Investit. de re al. fact.* In hisce regionibus thesaurus in publico loco vel publica via repertus, acquiritur dominis territoriorum in solidum, quemadmodum alia bona ἀδέσποτα seu vacantia: In loco autem privato ab extraneo inventus dividitur plerumque inter dominum & inventorem. In Gallia thesaurus in proprio fundo inventus pro parte dimidia cedit Regi, & inven-

entori pro altera parte, uti habent varia iudicata. Ex legibus Regni Hispaniæ thesaurus re-
pertus cedit Regi, quarta tantum ejus parte con-
cessa inventori.

XXX. *Ad l. 36.]* Mutuum ab initio invali-
dum ex post facto propter consumptionem con-
valescit, ut inde condictio certi nascatur, veluti si
nummi alieni vel proprii ab eo qui jus dandi non
habet, sint mutuo concessi. *l. 11. §. fin. & l. 13.*
1. D. de R. C. Idem est, si in causis dandi & ac-
cipiendi sit dissensus; quomodo si quis pecuniam
quasi donaturus dederit, & alter eam quasi mu-
tuam accipiat, nec donatio nec mutuum ab ini-
tuo contrahitur, sed si accipiens nummos con-
sumpserit, condictione tenetur; quia autem
nummi secundum voluntatem dantis sunt con-
sumpti, condictio proposita exceptione doli
reddetur inanis. *l. 18. D. de R. C.* atque ita manet
proprietas efficaciter penes accipientem. *h. l.*

XXXI. *Ad l. 48. §. 1.]* Si tempore tradi-
tionis putet emptor rem vendentis esse, licet
postea cognoverit alienam esse, perseverat per
longum tempus capio. *h. l.* modò & tempore
contractus adfuerit bona fides. *l. 48. D. de Vsucap.*
2. in fin. D. Pro empt. l. 7. §. 4. D. eod. ubi ita
legendum, Nec dissimilis est ei, qui emptionis qui-
tem tempore, &c. In aliis causis sufficit bonam fi-
dem initio adfuisse *ἐν ἀρχῇ τῆς συστάσεως τῆς νο-*
μῆς, quod exaudiendum est de tempore traditæ
possessionis. *l. 15. §. ult. l. 44. §. 2. D. de Vsucap.*

M m 3

Super-

Supervenienti autem scientia rei alienæ non interpellat usucapionem. *h. §. 1. l. un. C. de Usucap. transfer.* Idem fuit cautum jure Canonico veteri. *caus. 16. quæst. 3. c. placuit.* sed jure recentiori exigitur, ut, qui præscribit, in nulla temporis parte rei habeat conscientiam alienæ. *c. ult. Extr. de Præscript.* quod etiam in Camera Spirensi receptum.

EXERCITATIO XXIV.

RESPONDENTE

SIMONE RAM,

DE ACQUIR. POSSES.

I. **A**d l. 1. §. 4. & l. 16.] Quod uxor viro & vir uxori donavit, non possidetur jure civili. *l. 26. D. de Donat. int. vir. & ux.* inter virum enim & uxorem nulla possessionis donatio est. *l. 46. D. eod.* sed, quod ita donatum est, possidetur. *h. §. 4. pro possessore. h. l. 16. l. 13. in pr. D. de Petit. her.* Effectus hujus naturalis possessionis est, ut ad exemplum bonæ fidei possessoris fructus industriales percipiendo uxor vel vires re donata suos faciat. *l. 45. D. de Usur.* Imò donatio etiam fructuum, ut & usurarum, est licita. *l. 17. D. de Donat. int. vir. & uxor.*

II. Ad §. seq. & l. 3. §. 11. l. 24. 34. §. ult. & l. 44. §. 1.] Per liberam personam ignorantibus

EXERCITAT. XXIV. 551

ius dominis acquiritur possessio, & postquam
sentia intervenerit, conditio usucapionis in-
cipitur. *l. 1. C. de A. P. l. 47. D. de Usucap. §. 5.*
Inst. Per qu. pers. nob. acq. Cæterum ita demum
per procuratorem possessio quæritur si ea mente
procurator, ut velit nobis operam suam ac-
commodare, verum si procurator suo nomine
nascatur possessionem, nobis quæsitæ non est.
h. l. §. 20. Add. quæ notavi supr. *ad l. 2. de*
Donat. Per servos autem, licet proprietas ac-
quiratur domino ignoranti & invito, sive obve-
nit ex causa peculiari sive non. *§. 3. Inst. Per qu.*
pers. non tamen idem est in possessione, quæ
sentiam domini exigit, excipitur causa pecu-
liaris, ubi singulari jure utilitatis causa rece-
pitur, ut per servum ignorantibus possessio quæ-
ritur. *h. §. 11. & h. l. 44. §. 1. & de tali casu*
supponimus agi in h. l. 24. & 34. §. ult.

III. *Ad ejusd. l. §. 21. l. 3. §. 1. l. 8. 18. §. 2.*
l. 10. §. 5. l. 44. & l. 51.] Nulla possessio nisi in
animò & corpore acquiritur. *h. l. 3. §. 1. h. l. 8.*
§. 5. & l. 44. ubi tamen per corpus non in-
telligitur præcisè ipsa rei apprehensio vel con-
tactus manuum, sed quodcunque corporis mi-
nisterium, uti & adspectus, oculi hîc sufficiant.
§. 21. h. l. 18. §. 2. & apprehensio signi pro re
signata suppleat vicem corporalis apprehensio-
nis, exempla occurrunt in d. §. 21. in fin. l. 9.
§. 6. D. de A. R. D. l. 74. D. de Contrah. empt. l.
28. C. de Donat. neque est necesse ut corpo-

M in 4

re no-

re nostro apprehendatur possessio, sufficit si corpore alieno id fiat; quomodo si acervum lignorum emero, appositio custodis habetur pro corporali quadam lignorum traditione. *h. l. 51.*

IV. *Ad l. 3. §. 4. & l. 10.*] Ubi non est vera possessio, sed nuda duntaxat detentio, inspicitur quod novissime factum est, unde qui ante conduxit, & postea rogavit precario, à conductione decessisse videbitur, nec simul ex utraque causa rem tenebit. *h. l. 10.* Neque titulus possessionis duplicari potest. *l. 4. C. de Contrah. empt.* ubi vel per possessionem intelligitur proprietas seu dominium, uti in *l. 2. D. Pro su. l. 78. D. de V. S.* quod non nisi ex una causa acquiritur. *h. §. 4. l. 159. D. de R. I. §. 10. Inst. de Legat.* vel agitur de dominio jam acquisito, ubi frustra titulus possessionis duplicatur; Caterum durante usucapione completa causa, quæ superest, cessat, licet in apparentia & secundum dici adhuc superesse videatur, quomodo qui rem ex causa emptionis usucepit, pro suo possidere dicitur. in *l. 1. §. 1. D. Pro suo.*

V. *Ad d. l. §. 5. & l. 17.*] Uti dominium, sic possessio, penes duos in solidum esse nequit. *h. §. l. 5. §. ult. D. Commod.* ut neque naturales neque civiles, neque justæ neque injustæ possessiones concurrere possint. *l. 19. in pr. D. de Precar.* sed qui precario rogavit, ut sibi possidere liceat, veram consequitur possessionem, & qui precario dedit tantum animo possidere videtur. *l. 15. §. 4. D. eod.*

EXERCITAT. XXIV. 553

l. eod. quatenus interdicto de precario agit, ut res concessa restituatur. *l. 2. in pr. D. d. t. quemadmodum* qui vi dejectus est de possessione, perinde haberi debet ac si possideret, cum interdicto de vi recuperandæ possessionis facultatem habeat. *h. l. 17.* Ita creditor pignus revera possidet naturaliter. *l. 22. §. 1. D. de Noxal. act.* sed debitor possidere videtur civiliter quod ad quosdam effectus. *l. 15. §. 2. D. Qui satisd. cog. l. 16. D. de Vfuscap.*

VI. *Ad ej. l. §. 6. & 7. l. 6. §. 1. l. 8. l. 17. §. 1. l. 18. in pr. & l. 25. §. 2.]* Quemadmodum nulla possessio acquiri nisi animo & corpore potest, ita nulla amittitur, nisi in qua utrumque in contrarium actum est. *h. l. 8.* quando corpus sumitur pro tali insistentia rei, quæ simul constituat possessionem, sed quando significat nudam corporalem rei detentionem citra affectum, corpus nihil ad retinendam possessionem facit, atque ita possessio recedit, quando quis constituit se nolle possidere. *h. l. 17. §. 1.* item quod meo nomine possideo, possum alieno nomine possidere. *h. l. 18.* & hic amissa est possessio solo animo. *h. §. 6.* verum retinetur animo solo, etiam si alius sit in fundo *h. §. 7.* quamdiu superest libera facultas, ubi quis volet rem ipsam apprehendi vel eam sibi superesse probabiliter existimat. *h. l. 25. §. 2.* unde si quis occupaverit possessionem ejus qui ad nundinas profectus est, & revertentem dominum non admiserit, posses-

Mm 5

sio

sio amissa est priori & posterior magis vi quam clam possidet. *h. l. 6. §. 1. & l. seq.*

V II. *Ad l. 3. §. 14.*] Pisces qui sunt in piscina, nec sunt ædium nec fundi. *l. 15. in fin. D. de A. E.* non magis quam pulli, & cætera animalia quæ sunt in fundo. *l. 16. D. eod.* sed qui pisces in piscinas coniecit, eos possidet; qui autem in lacu aut stagno sunt, non possidemus, non magis quam feras quæ in sylvis circumseptis vagantur, quoniam & hæ sunt relictæ in naturali sua libertate. *h. §. 14.* In lacu tamen qui mei domini est, aliquem piscari prohibere possum. *l. 13. §. fin. D. de Injur.* ne ingrediatur, sed pisces etiam contra prohibitionem capti nihilominus capienti cedunt. *arg. d. §. fin. junct. l. 3. §. 1. D. de A. R. D.*

V III. *Ad ejusd. l. §. 21.*] Unum est genus possidendi, species ejus infinitæ. *h. §. 21. h. e. tituli & causæ possessionum sunt multæ, cum quibus si possessio conferatur, dicitur eorum possessio una esse; cæterum possessio est duplex, naturalis & civilis. l. 3. §. fin. D. Ad exhib. l. 1. §. 9. D. de Vi & vi arm. l. 2. §. 1. D. Pro hered. ceu, alia est quæ consistit corpore sine animo domini, quam naturalem vocant, alia quæ jure. l. 10. C. de A. P. h. e. animo ac opinione domini. d. l. 22. §. 1. D. de Noxal. act. hæc civilis appellatur: non tamen existimandum est, in naturali possessione requiri, ut, qui ita possidet, semper rem corporaliter tenere debeat, nam & credi-*

creditor retinet possessionem naturalem pignori, licet convenerit, ut debitor precario aut pro conducto hoc utatur. *l. 35. §. 1. & l. 37. D. de pignor. act.* Omnis autem possessio civilis apprehensa bona fide ex justa domini acquirendi causa est justa, naturalis vel est injusta, veluti quis qui sciens rem consecutus est à non domino, mariti possidentis rem ab uxore donatam; autem injusta, veluti creditoris, & qui precario accipit, ut sibi possidere liceat. *d. l. 22. §. 1. l. 13. §. 1. D. de Public. in rem act.*

[I X. *Ad l. 13. §. 4. & ult.*] Diutina possessio quæ prodesse cœpit auctori, continuatur quoque successorì & universali & singulari. *h. §. 4. §. 12. Inst. de Usucap. l. 2. §. 20. D. Pro empt. sub* hic tamen discrimine, ut in successore universali sufficiat justum possidendi initium; in singulari, ut uterque, v. g. & venditor & emptor, bona fide possederit, *d. l. 2. §. 17.* nam si alterutrius possessio sit vitiosa, procedit regula *h. §. fin.* ne vitiosæ quidem possessioni ulla potest accedere, sed nec vitiosa ei, quæ vitiosa non est, & successorem auctoris sui culpa comitatur. *l. 11. C. de AP.* Atque ita vitium auctoris non prodest successorì; sed nec eidem nocere debet, quatenus emptor à sua persona inchoat usucapionem, à suæ tantum possessionis tempora computare vit. *l. 5. D. de Divers. temp. præscript.* Est igitur successor hic melioris conditionis quam auctor sit, contra reg. *l. 175. §. 1. D. de R. I.* & sic plerum-

rumque non semper emptoris eadem causa esse debet, quæ fuit auctoris. *l. 156. §. pen. D. eod.* An idem jus habeat donatarius dicam ad *l. 4. §. 29. de Dol. mal. except.*

X. *Ad l. 19. §. 1.]* Nemo sibi potest mutare causam possessionis. h. e. qui corpore & animo incumbit possessioni, sua destinatione efficere nequit, ut alia ex causa possideat. *h. §. 1.* sed interveniente facto vel detentoris, vel ejus qui jus in re habet, possessio vel detentio mutari potest, quomodo nuda detentio mutatur in veram possessionem, veluti si depositario res vendatur. *l. 3. §. 20. D. de A. P.* si colonus negando se colonum sibi possidere incipiat. *l. 12. & 18. D. de Vi & vi arm.* Possessio item injusta mutatur in justam, si qui pro possessore possidebat, rem à possessore comparaverit. *l. 33. §. 1. D. de Usucap.* & denique possessio injusta mutatur in aliam injustam, veluti si quis clam occupaverit possessionem, & revertentem dominum non admiserit, ex possessore clandestino fit violentus. *l. 6. §. 1. h. t.*

XI. *Ad l. 25. §. 1. & l. 30. §. fin.]* Si commodatarius rem commodatam alteri commodaverit, furti tenetur commodatori. *l. 54. §. 1. D. de Furt.* nomine usus non possessionis interversa. *arg. l. 8. D. Commod.* Commodator enim nihilominus possidet. *h. §. fin.* Idem est si depositarius vel colonus rem alteri locet. *h. §. 1.* sed interpellatur deponenti & commodatori usucapio, si res

si res commodata vel deposita ex causa habili
 obtradita fuerit ab eo, qui commodatum vel
 depositum accepit. *d. l. 33. §. 1. D. de Usucap.*

[II. *Ad l. 32. §. fin.*] Pupillus, si sit ejus
 reus, ut intellectum capiat, sine tutore acqui-
 rit possessionem. *l. 1. §. 3. D. de A. P.* in infante
 licet nullus sit sensus accipiendi possessionem
 eas, qualis est in pupillis majoribus, est tamen
 scitilla, principium judicii, quod in possessione
 acquirenda per tutorem suppletur. *h. §. fin.* sed
 donatarum rerum à quacunque persona infanti
 vacua possessio tradita corpore suo quæritur. *l. 3.*
de A. P. Per servum etiam res donata infanti
 acquiritur. *l. 26. C. de Donat.*

DE USUCAP.

[III. *Ad l. 3.*] Usucapio est adjectio do-
 minii *h. l.* neque tamen adjicitur dominium do-
 minio sed possessioni; qui enim rem à vero do-
 minio ex causa habili animo alienandi dominii
 acquisivit, non usucapit, quia dominium non nisi
 ex una causa contingere potest. *l. 3. §. 4. D. de*
A. P. ac ideo si, quæ mari, cælo, terra capiun-
 tur, aut quæ alluvione fluminum nostra fiunt,
 considerari pro suo dicuntur, ad titulum generalem
 pro suo hoc referendum est, & possessionis vox
 paulo pinguius sumenda est in *l. 2. D. Pro suo,*
et l. 115. D. de V. S. l. 12. §. 1. D. de A. P. quo
 eam sensu dicitur dominium possessionis in *l. 2.*
Ubi in rem act. titulus autem specialis pro suo
 obti-

obtinet, quando res alicui tradita est ex iusta & probabili errandi causa, hîc usucapio pro suo locum habet. *l. ult. in fin. D. Pro suo. l. 11. D. Pro empt.*

XIV. *Ad l. 4. §. 6. §. 21. & l. ult.] Rerum furtivarum usucapionem inhihent ll. 12. tabb. & lex Athonia, quæ sic concepta fuit, Quod subreptum erit, ejus rei æterna auctoritas esto: rerum autem vi possessorum usucapio prohibetur à lege Plautia & Julia. l. 33. in pr. & §. 2. h. t. quò respicit l. fin. D. de Vi bon. rapt. nisi vitium furti eluatur, ut si res furtiva in potestatem domini revertatur. h. §. 6. Res pignori obligata postea à debitore distracta quasi furtiva non usucapitur. l. 6. C. de Vsucap. pro empt. nisi redierit in potestatem domini, h. e. debitoris, si per extraneum fit subrepta. h. §. 6. vel creditoris, si subripuerit debitor. h. l. ult. qui pignus subripiendo creditori, furtum facit, non proprietatis, quæ penes eum mansit. l. 10. D. de Distract. pignor. sed tantum possessionis quam in creditorem transtulit. l. 1. §. 15. D. Si is qui testam. lib. sed & hoc casu utiliter cedent tempora usucapionis quod ad ipsum debitorem attinet, non etiam ut in jure quæsito præjudicetur creditori, quò referre solent h. §. 21. l. 5. D. de Vsucap. pro empt.*

XV. *Ad l. 6. & 7.] Tempus in variis articulis computatur naturaliter, ceu de momento in momentum, veluti in restitutione minorum. l. 3. §. 3. D. de Minor. Sic & in actionibus tempora-*

EXERCITAT. XXIV. 559

volibus nisi novissimus totus dies compleatur
non finit obligationem. *l. 6. D. de O. & A.* Sed
in usucapionibus tempus computatur civiliter,
h. e. ut usucapio dicatur completa, sufficit diem
ultimum esse inchoatum. *hh. ll.* nec exigitur to-
tus dies ad explendum tempus constitutum.
l. 1. in pr. D. de Divers. temp. præscript. Olim
autem res mobiles Italicae & Provinciales anno
unusucapiebantur, immobiles Italicae biennio;
Julianus annum mutavit in triennium. *l. un. C. de Usucap. transform. pr. Inst. de Usucap.* cui
consentiunt LL. Transisulaniae. *p. 2. tit. 10. §. 3.*
Sta. Daventr. *p. 3. tit. 15. §. 4.* Ruremunden-
ses. sic exigunt spatium quinquennii. LL. Re-
verend. *p. 3. tit. 4. §. 3. art. 1.* Res autem im-
mobiles usucapiuntur decennio inter praesentes,
viennio inter absentes, h. e. in alia provincia
degentes. *l. ult. C. de Praescript. long. temp.* No-
tantes exceptis quod ad res mobiles Ruremun-
deribus unicam agnoscunt praescriptionem
triatris seculi, quam circumscribere solent spa-
tium & triginta annorum, additis quatuor
mensibus, &, ut quidam volunt, tribus diebus.
Re Velav. *tit. 25. §. 2.* Ref. Zutphan. *tit. 12.*
§. 1. Concordant LL. Hollandiae, Antwer-
pium &, quod ad immobilia, Transisula-
nia cum simm. sed limitationes hujus consue-
tudinis sunt variae.

VI. *Ad l. 18.]* Adversus fiscum usucapio
non procedit, *h. l.* sed quæ sunt fisco, ut loquun-
tur,

tur, jam incorporata, & ab eodem agnita, iis
 præscribitur spatio 40. annorum. *l. 4. C. de
 Præscript. 30. vel 40. ann.* Bona item vacantia
 Græcis ἀδέσποτα, ἀκληρονόμητα, Germanis,
*erbloſe guter, nobis, balmundige, onbeheerde goede-
 ren*, olim usucapione, hodie diutina possessione,
 seu Justineanea usucapione acquiruntur, etiam si
 nuntiandi potestas expiraverit. *l. un. C. de Vsu-
 cap. transform.* quò verba Modestini respiciunt
 in *h. l.* Fisci causæ criminales & pœnales sunt
 odiosæ, atque in dubio contra eas respondemus.
l. 10. D. de Iur. fisc. ac in iis fisci quæstionibus vi-
 ginti annorum præscriptio custoditur. *l. 13. D. de
 Divers. temp. præscript. l. 12. C. Ad l. Cornel. de
 fals.* Ideo Senatus Frisiæ quendam absolvit, qui
 ante annos viginti octo homicidium commis-
 erat, sed in quibusdam criminibus minora tempo-
 ra observari specialiter constitutum est. *d. l. 13.*
 sic crimen adulterii quinquennio continuo sopi-
 tum excitari non debet. *l. 29. §. 5. D. Ad l. Iul. de
 adult.* neque crimen peculatus ante quinquen-
 nium admissum objici oportet. *l. 7. D. Ad l. Iul.
 pecul.* neque denique accusatio, quæ descendit
 ex SCto Silaniano. *l. 13. D. de SC. Silan.* Nulla
 autem reperiuntur crimina, quæ tempus prædi-
 ctum viginti annorum excedunt: atque ad vi-
 cennium restringitur, quando parricidii accusatio
 dicitur semper permitti in *l. ult. D. Ad l. Pompej.
 de parricid.* quo etiam respectu accusatio suppo-
 siti partus nullâ temporis præscriptione depelli-
 tur.

vel præstari, vel quo alio verbo hoc significaverit. *h. l. 59. in pr.* puta per relationem ad chirographum, ad instrumentum, quomodo valet sententia, quod habes ex testamento Titii, restitues Mævio. *h. l. 5. §. 1.* vel ad libellum, solve quod petatum est vel quantum petatum est. *h. l. 50. §. 1.* sed non valet hæc sententia, solve quod debes. *l. 21. §. 3. D. de Recept. qui arb. rec.* nisi ex actis vel aliqua eorum parte constet de debito vel ejus quantitate, atque ita judex pronuntiando acta probatoria approbare videtur, *arg. l. 3. §. 2. D. de Test.* si apud judicem de eo quod interest agatur, in casibus certis ita æstimabit id quod interest, ne æstimatio egrediatur duplum pretii ipsius rei; in casibus incertis, in quantum in rei veritate inter sit, atque in dubio minoris condemnabit. *l. un. C. de Sentent. quæ pro eo quod inter. prof.* de qua *l. difficili* dicetur suo loco.

XIX. *Ad l. 9. & 47.]* De unoquoque negotio præsentibus omnibus, quos causa concernit, judicari oportet. *h. l. 47.* quare licet ex quasi mutuo vel quasi contractu furiosus obligetur & obligationem acquirat. *l. 24. & 46. D. de O. & A.* in judiciis tamen, ubi etiam quasi contrahi videtur. *l. 3. §. 11. D. de Pecul.* ordo servandus est. *l. 4. C. de Sentent. & interlocut.* & quia furiosus absens loco habetur. *l. 2. §. 3. D. de Jur. codicill. l. 124. §. 1. D. de R. I.* à judice eidem & in eundem sententia ferri non debet. *h. l. 9. vid. supr. Exerc. 4. aff. 14.* Alia est ratio minoris, pro

EXERCITAT. XXIV. 563

pro quo sententia sine curatore lata sustinetur.

l. 1. C. de Procurat. cæterum regula prædicta non est semper vera. *l. 33. §. 2. D. de Procurat.*

l. 1. §. 2. in fin. C. de Iudic. l. 19. C. Ad l. Iul. de

ada. unde dicit Ulp. in *l. 6. §. 3. D. de Confess.*

absens damnari non solet, h. e. non fit hoc reguli.

X. *Ad l. 12.]* Si culpa non fraude quis possessionem amiserit, quia tenetur quanti res est. *68. D. de R. V.* audiendus est à iudice, si desideret sibi cedi actiones, quibus utatur contra novos possessores. *l. 63. D. eod.* sin dolo fecerit, quominus possideret, actor cavere non cogitur, actines, quas ejus rei nomine habeat, ei præstare. *l. 69. D. d. t.* sed in judiciis commodati vel depositi succurri solet condemnato, ut dominus quanquam dolo adversarii res absit, ei actines suas cedere debeat. *h. l.* plus igitur habens in rebus nostris quam in rebus nobis debiti.

DE CESSION. BONOR.

XXI. *Ad l. 6.]* Tutor qui pecuniam pupillarem non exercuit, si ad damnum resarciendum non sit idoneus, extra ordinem coërcetur, aut in cellis publicis contineri jubetur. *l. 49. D. de Adm. tut.* pater judicatus propter solutionem *l. 21. §. 1. D. Ad SC. Vellejan.* & fraudator conventus pœnam solvere dicitur. *l. ult. in m. l. Quæ in fraud. credit.* & condemnati ex duo-

Nn 2

decim

decim tabulis detrudebantur in carcerem ex causa debitæ pecuniæ, *arg. l. i. C. h. t.* ex constitutione quoque Caroli IX. debitor condemnatus si post quatuor menses non solvat, carceri mancipatur. Hodie inducias quinquennii à Principe impetrare licet, quæ dilatio, & interstitium & quasi justitium solvendi æris alieni dicitur ἀνακοχή, περθεσμία, ὑπερμερία. *l. fin. C. Qui bon. ced. poss.* Debitor item obæratuſ evitat squalorem carceris remedio cessionis bonorum. *d. l. i.* sed condemnato omne quod habet auferri potest, ut nihil ei relinquatur, ne teruncius quidem, & neque ad victum quotidianum parandum necessaria, commiserationis gratia relinquenda est ipsi vestis aliqua vilis & pannicularia, qua tegat nuditatem. *h. l.* Debitor autem qui bonis cessit, licet ex ea causa bona ejus venierint, non notatur infamia. *l. ii. C. Ex quib. caus. irrog. infam.* Et bonis cedit non tantum in jure, sed etiam extra jus, per nuntium, aut per epistolam. *l. fin. D. h. t.* sufficit in omni cessione sola voluntatis professio. *l. 6. C. Qui bon. ced.* Hodie debitores, qui non sua nequitia, sed vitio fortunæ ἐκ τῆς συμπεθενηκότος καὶ ὁ ῥαθυμίας sunt facti non solvendo, bonis cedere non coguntur, sed postquam ejurarunt bonam copiam, à molestia creditorum liberantur. *Nov. 135.* Moribus beneficium cessionis à Principe, aut qui eum repræsentat impetrari debet. *Ordin. Frisic. lib. 3. tit. 31. Add. Instruct. Cur. Holland. art. 227.*

DE

DE SEPARATION.

XII. *Ad l. 4. §. 1.]* Actio hypothecaria, constituitur legatarius non in rebus legatis, sed in aliis bonis hereditariis extra res legatas, est in eadem constitutione Justin. in *l. 1. C. Commun. de legat. §. 2. Inst. de Legat.* non autem *§. h. 1.* quægit de pignore prætorio, quod constituitur in rebus hereditariis missis legatariis in possessionem legati servandi causa, & herede non satisfacere, atque ita quodam casu legatarii hypothecam habuerunt. *l. 59. D. de Eviction.*

DE HIS QUÆ IN FRAUD. CREDIT.

XIII. *Ad l. 10. §. 20. & 22. l. ult. §. 4.]* In Iuliana actione, per quam, quæ in fraudem creditorum alienata sunt, revocantur, fructus quoque restituuntur. *l. 38. §. 4. D. de Usur.* non tantum qui percepti sunt, verum etiam hi, qui percipi potuerunt. *h. §. 20.* quod accipiendum est de fructibus, qui tempore alienationis terræ percipiebant, vel qui post iudicium inchoatum percepti sunt, medio autem tempore fructus percepti, h. e. inter alienationis contestationisque tempus collecti non veniunt in restitutionem *h. §. 4.* sed aliud commodum medii temporis, quod quis v. g. consequeretur liberatione non facta, præstandum est. *h. §. 22.*

DE INTERDICTIS.

XXIV. *Ad l. 2. §. 2.]* Nulla sunt interdicta, quæ duntaxat proprietatis causam continent, maxime utimur interdicto, cum de possessione vel quasi possessione inter aliquos contenditur. *pr. Inst. de Interd.* unde & judicia possessoria vocantur in *l. 24. D. de R. V.* Quædam interdicta sunt, quæ etiam proprietatis causam habent, *h. §.* ut interdictum de itinere actuque privato reficiendo, in quo actor debet probare, & se hoc anno usum nec vi nec clam nec precario, & sibi servitutem competere. *l. 3. §. 13. D. de Itin. act. priv.* item interdictum de aqua, quod datur ei, cui Princeps permisit ducere in prædium suum certum modulum aquæ publicæ ex castello, vel rivo aut fistula publica, quo tota quæstio finitur. *l. 1. §. ult. D. de Aq. quotid. & ast.* Ejusdem conditionis sunt, interdicta de quasi proprietate divini juris, qualia sunt, interdictum de locis religiosis, de mortuo inferendo in sepulchrum quod est in fundo meo, &c. *h. §. 2.* Quæ autem competunt, de possessione vel quasi, sunt præparatoria, ubi desierunt, incipit actio secunda proprietatis. *l. ult. C. Quor. bon.* quæ vocari solet quæstio principalis. *l. 10. C. de Iudic. negotium principale. l. 7. C. Vnde vi.* in quo iudicio secundo fiet reformatio possessionis, quò respicit *l. un. C. Si de moment. poss.* Non igitur à sententia lata in possessorio datur appellatio. Di-

EXERCITAT. XXIV. 567

Distinguunt hic Dd. inter possessorium summarium sive momentaneum, & plenarium sive ordinarium; ab illo denegant appellationem ex sententia *d. l. fin.* hic verò appellationi effectum tribunt devolutivum licet sententia effectum foratur executivum. Distinctio est stolidas, *vide Wissemb: consent: disp: ff. 23. l. ii.* nam 1°. omne iudicium possessorium est summarium, momentaneum, omnis possessionis controversia mox, celeriter, summatim, cunctis frustrationibus amputatis cognosci debet. *l. 8. C. Vnde vi. l. 13. C. de R. V.* Deinde appellatione interposita integer prioris causæ status manet, atque nihil innovandum est. *l. un. D. Nul innovand. appellat. interp.* scil. verò status manet integer, cum sententia mandatur executio. Jure Canonico distinctio ista est recepta. *c. 1. conquestione 10. X. de Restit. spol. c. significavit. 36. X. de Testib.* quod etiam in Curiis frequentatur.

XV. *Ad ejusd. l. 2. §. ult.] Interdicta* quidam sunt mixta, prohibitoria & exhibitoria. *l. 1. §. 1. D. de Interdict.* quale est interdictum De Liberis exhibendis. *l. 3. §. 1. D. de Lib. exhib.* vel prohibitoria & restitutoria, uti interdictum, *Ne vis fiat ei qui in possess. miss. er.* sed nullum invenitur interdictum, quod sit simul & adiscendæ & recuperandæ possessionis causa comparatum, sunt hæc interdicta contraria; adipiscimur quod nunc primum nanciscimur, quod tanquam habuimus; recuperamus quod amisi-

N n 4

mus,

mus, quod habuimus. Sunt autem interdicta duplicia, in quibus uterque est actor, uterque reus, non tantum retinendæ possessionis. *h. l. 2. in pr.* sed & in aliquo casu singulari, illa duplicitas ab initio inspicitur in interdictis adipiscendæ & recuperandæ possessionis. *l. 3. §. 9. D. de Vi & vi arm. l. 1. §. 1. D. de Salv. interd.* quò, si liceat restringere *h. §. ult.* non erit necesse, ut verba *tam recuperandæ quam adipiscendæ possessionis causa* expungantur, certè minus commodè transportantur ad *seq. l. 3.* quia in interdicto recuperandæ possessionis ex die, quo quis dejectus est, fructuum ratio habetur, in cæteris interdictis, ex quo edita sunt, non retro computantur. *l. 1. §. 40. D. de Vi & vi arm.* quò respicit *d. l. 3.*

DE TABUL. EXHIB.

XXVI. *Ad l. 1. §. 5.]* Interdictum de tabulis exhibendis ad omnem omnino scripturam testamenti sive perfectam sive imperfectam pertinet. *h. §.* quod tamen exaudiendum generaliter est de testamento jure civili vitioso, non specialiter & propriè de testamento non signato. *l. 12. §. 1. D. de Bon. possess. contr. tabb. l. 2. §. 1. D. Testam. quemadm. ap.* in quo interdictum de tabulis exhibendis locum non habet. *l. 6. D. Ad l. Cornel. de fals.* Hoc interdictum etiam cum accusatione falsi concurrere potest. *l. 1. §. 3. & l. 3. §. 6. h. t.* Verum pendente hereditatis controversia aut publica falsi quæstione non conceditur

ditur reliquis quorum interest, sed tabulæ inter-
runt deponendæ in æde sacra aut apud vi-
rum idoneum *l. fin. h. t.*

DE VI & VI ARM.

[XVII. *Ad l. i. §. 23. & 24.*] Naturali-
ter interruptitur possessio, cum quis vi de pos-
sione deicitur. *l. 5. D. de Vsurp. & usuc.* & da-
tum dejecto interdictum Unde vi. *h. §. 23.* non
etiam interdictum Uti possidetis, quod prædii
possessorem tuetur. *l. 1. §. 6. D. Uti possid.* deje-
ctus autem non corpore tantum sed & animo
deit possidere. *h. §. 24. l. 6. in fin. D. de A. P.*
nam quis ridiculè animo possidere interpretari
vet, ita informare animum, utingas te possi-
dere, licet revera scias possessionem tibi inter-
cetam esse: Cæterum dejectus in interdicto
Uti possidetis superior est eo qui deicit. *l. 3. D.*
Uti possid. quando eo interdicto agit is, qui deje-
ctus non is qui dejectus est. *arg. d. l. 1. §. 6.*

QUOD VI AUT CLAM.

[XVIII. *Ad l. ii. §. 6.*] Quæ bona fide à
tore sunt gesta, rata habentur, nec interest tu-
toris solvendo fuerit nec ne. *l. 12. §. 1. D. de Admin.*
sed quemadmodum dolus tutoris pupillo
prodesse non debet, eoque nomine is recte con-
victur, quatenus ex tutoris dolo locupletior
factus est. *l. 15. D. de Dol. mal. l. 13. §. 7. D. de*
A. E. Ita si tutor in gestione tutelæ dolosè ver-

Nn 5

satus

satus sit, ejusdem dolus pupillo nocere non debet. *h. §. 6. l. pen. D. de Tabul. exhib.* Neque in interdictis (dicit Javolen. in *l. 198. D. de R. I.*) neque in cæteris causis pupillo nocere oportet dolum tutoris, siue solvendo est, siue non, sed hoc casu pupillus, si conveniatur, absolvendus est, quando paratus est cedere actiones, quæ propterea ei contra tutorem competunt. *l. ult. D. de Admin. tut.* unde in *l. 3. §. pen. D. de Tributor. act.* ita legendum multi judicant, si tutor solvendo non sit.

EXERCITATIO XXV.

RESPONDENTE

GERHARDO VAN ALTENA,

DE SALVIAN. INTERD.

I. **A**d *l. 1. in pr. & §. 1.*] Interdictum Salvianum directum competit locatori prædii rustici de rebus coloni, quas is pro mercedibus fundi pignori futuras pepigit. *§. 3. Inst. de Interdict.* contra ipsum conductorem vel debitorem. *l. 1. C. de Precar. & Salv. interd. utile* etiam interdictum datur contra tertium possessorem, qui à conductore causam habet. *h. l. 1.* An etiam utili Salviano interdicto adversus extraneum experiri licet? Affirmativa sententia non caret fundamento. *arg. h. §. 1.*

DE

DE EXCEPTIONIBUS.

I. *Ad l. 5. & 8.]* Nemo prohibetur pluribus exceptionibus uti, quamvis diversæ sint. *h. l.* unde qui dixit se jurasse, præter exceptionem iurandi etiam aliis exceptionibus peremptoriis, v. g. rei judicatæ, transactionis vel prescriptionis actoris intentionem excludere non prohibetur. *h. l. 5.* Additur exceptio in *l. 4. D. de R. I.* nisi lex impediat, quomodo qui negat calumniose, quod actor intendit; vel uti possidere, servum in sua potestate esse, à se statum relictum esse, si mendacii convincatur nullo exceptionis remedio postea adjuvatur. *vid. l. ult. D. de R. V. l. 1. §. 15. D. Si quadrup. sec. l. 21. §. 2. junct. l. seq. §. fin. D. de Nat. act. l. 29. C. de Fideicomm. §. ult. Inst. de Fideicommiss. her. Nov. 18. c. 10. Auth. item possessor. C. Qui pot. in pign. Nov. 18. c. 8. Auth. contra propriam. C. de Non num. pec.* Moribus tribunalium obtinuit, ut reus teneatur exceptiones suas quasunque, simul peremptorias una cum dilatoriis allegare, quod vocant Pragmatici, procedere ad omnes fines, sed reus protestari consuevit, earum exceptionum cumulatione nihil se damni habiturum, atque defensionem sibi ex illis ordine velle tribui.

II. *Ad l. 7. & 19.]* Exceptiones, quæ reo competunt, fidejussori quoque, etiam invito reo, conce-

conceduntur *b. l. 19.* addenda est particula *plerumque* ex *§. ult. Inst. de Replicat.* quia ista assertio distinctione est temperanda; aut enim exceptiones cohærent personæ cujusque, & non transeunt ad alios, neque fidejussori tribuuntur, qualis est exceptio pacti, quo nominatim convenit, ne à debitore petatur. *l. 22. D. de Pact.* exceptio competentia, ne quis in solidum condemnatur. *b. l. 7.* restitutionis minoris lubrico ætatis circumscripti, de qua dixi *supr. Exerc. 6. ass. 9.* Aut exceptiones cohærent rei, & fidejussoribus quoque tribuuntur, qualis est exceptio rei judicata. *b. l. 7. §. 1.* permanet quidem postquam quis est sententia absolutus interdum debitor natura. *l. 60. D. de Condict. ind.* sed sine effectu, conventus ex priori causa tutus est exceptione rei judicata. *t. t. D. de Except. rei jud.*

IV. *Ad l. 22.]* Exceptio est conditio. *b. l.* quatenus à prætore per modum conditionis formulæ inferebatur, v. c. *si paret reum dare oportere, vel centum ex mutuo debere, nisi pactus est vel juravit, &c. judex condemna.* quod explicabatur de judiciis stricti juris, in judiciis bonæ fidei non fuit necesse formulis inseri exceptiones, quia iis inerant. *l. 3. D. de Rescind. vend.* & si omissæ apud prætorem, officio judicis reo consulebatur. *l. ult. D. de Petit. her.* Hodie sublati formulis, *tit. C. de Formul. & impetr. subl.* & judicum pedaneorum dandorum more. *l. 2. C. de Pedan. jud.* causa per sententiam nondum finitâ integræ sunt

sunt reo defensiones. *l. 4. C. de Except. peremptoriae exceptiones in initio omiffæ usque ad sententiam opponi possunt. l. 2. C. Sent. rescind. non poss.* sed hoc vel restringendum est ad judicia bonæ fidei, vel accipiendum de exceptione, non cujus contestatio fuit prætermiffa, verum cujus probatio fuit dilata, postquam actor monstraverit quod asseverat, quomodo hoc explicatur de judiciis dilatoriis, quæ merita causæ, ut loquuntur, concernunt. *l. 19. C. de Probat.* nam etiamnum hodie remansit simplex quædam contestatio, seu ut in judiciis stricti juris exceptiones peremptoriæ in initio ante litem contestatam opponantur, earumque contestatio habeatur. *l. 8. & 9. C. de Except. l. 9. C. de Præscript. long. tempor.*

DE EXCEPT. DOL. MAL.

V. *Ad l. 2. §. 3.]* Uti nuda traditio non transfert dominium sine aliqua justa causa præcedenti. *l. 31. D. de A. R. D.* ita stipulatio (quæ dicta est à stipulo ceu firmo, quia est inventa, ut aliæ obligationes firmentur. *pr. Inst. de V. O.*) per se non parit obligationem efficacem, & si quis ab aliquo sine causa fuerit stipulatus, deinde ex ea stipulatione experiatur, exceptio doli mali ei utique nocebit. *h. §. 3.* nihil autem interest, ipso jure actionem quis non habeat, an per exceptionem infirmetur. *l. 112. D. de R. I.* quo etiam respectu ipsa res dolum in se habere dici-

dicitur in *l. 36. D. de V. O. add. l. 1. §. 1. D. de Pollicitat.* atque ideo supponimus, subesse causam donationis in *l. 21. D. de V. O.* Moribus hodiernis hæc stipulationum solennitas ab usu recessit, ac obligatio efficax ex pacto nunc oritur.

VI. *Ad l. 4. §. 27. & 29.]* Qui accessione auctoris uti vult, ejusdem dolum pati cogitur. *h. §. 27.* non modo mala fides auctoris etiam nocet successoris singulari, sed si velit à sua persona inchoare tempora usucapionis, vitium auctoris ipsi non nocebit, siue ex causa onerosa siue lucrativa rem acceperit. *l. 5. D. de Div. temp. præscript.* de quo dixi *Exerc. præced. ass. 9.* quod quidem procedit si uterque conveniatur, sed si quis ex causa legati vel donationis rem vindicet, de dolo exceptionem patitur ex causa ejus, in cujus locum successit, non etiam emptor, si nolit uti accessione ex persona auctoris, quomodo explicari solet *h. §. 29.*

DE OBLIGAT. & ACT.

VII. *Ad l. 1. §. 1. & l. 38.]* Obligationes ex contractu aut re contrahuntur, aut verbis aut consensu. *h. §. 1.* Omissa est obligatio literarum, fortè ideo, quia, si liceat loqui proprie & *ἀκριβῶς*, non figura literarum, sed oratione, quam exprimunt literæ, obligamur. *h. l. 38.* ex præsumpta numeratione, cujus vi pecunia quasi credita petitur. *l. 5. C. de Non num. pec. &*, si nundum elapso biennio creditor agat, non cogitur

ur probare scriptum esse, sed intentioni opposita exceptione non numeratæ pecuniæ compellitur debitor probare, pecuniam à se esse numeratam, quo non impleto absolutio sequetur. *l. 3. C. de Non num. pec.* quæ eadem intentio est instituenda post biennium neque amplius audietur debitor. *l. 14. in pr. C. eod.* licet debitor, quatenus ponimus numerationem non esse factam, ex literis condemnari videatur, quo respectu, sed à paucis, defenditur dici obligationem literarum in *§. ult. Inst. de Obligat. & tit. Inst. de Lit. obligat.* vid. quæ notavi *supr. ad l. 30. de R. C.*

VIII. *Ad l. 3.]* Inventæ sunt stipulationes & obligationes ad hoc, ut unusquisque acquirat sibi. *l. 38. §. 17. D. de V. O.* sed hoc accipiendum est de causa dominii acquirendi, obligationum enim substantia non consistit in eo, ut aliquod corpus nostrum faciat, sed ut alium nobis obstringat ad aliquid dandum, faciendum vel præstandum. *h. l.* & quando res dicuntur pignori obligari in *Rubr. D. Quæ res pign. obl.* est locutio impropria; propriè loquendo non tam res pignori obligatur, quam creditori jus in re constituitur, quod ei parit actionem in rem, *l. 18. C. de Pignor. Servianam. §. 7. Inst. de Action.* Ac isto sensu obligationes refero ad jus personarum. Ad jus rerum referuntur, quæ sunt res incorporales. *§. 2. Inst. de Reb. corpor.*

XI. *Ad l. 12. & 49.]* Ex dolo defuncti in delictis commissio non tenetur heres, nisi lis cum defun-

defuncto fuerit inchoata, vel lucrum ad heredem pervenerit. *l. un. C. Ex delict. defunct. turpia lucra sunt extorquenda heredibus. l. 5. D. de Calumniar.* sed in contractibus successores ex dolo eorum, quibus successerunt, non tantum in id quod pervenit, verum etiam in solidum tenentur. *hb. ll. l. 121. §. ult. D. de V. O. l. 152. §. ult. & l. 157. §. fin. D. de R. I.* Excipitur, si quid sit depositum tempore tumultus, incendii, ruinæ & naufragii, hoc casu quia actio depositi est mixta, heres de dolo defuncti in simplum tenetur. *l. 18. D. Depos. quod referunt §. 1. Inst. de Perpet. & temp. act.* ut hæc actio mixta ibi opponatur actioni merè pœnali. *add. l. 9. §. 1. D. Quod. fals. tut. l. 3. §. pen. D. Si mens. fals. mod. l. 7. §. fin. D. de Tribut. act.*

X. *Ad l. 32. 41. §. 1. l. 53. & 60.]* Nunquam actiones pœnales de eadem pecunia concurrentes alia aliam consumit. *h. l. 60. l. 130. D. de R. I.* Hæc tamen regula non est adeo effusè accipienda, sed exaudienda de actionibus pœnali-
bus, quæ ex pluribus factis descendunt, veluti si quis hominem subripuerit, & occiderit, tenetur legis Aquiliæ & furti, neque altera harum actionum alteram consumit. *l. 2. §. 1. D. de Priv. delict.* quod si ex uno delicto plures nascantur actiones, veluti si quis arbores furtim ceciderit, si rem rapuerit, si alienam ancillam virginem flagitaverit, hic interest, utrum prius sit actum actione leniori, & actio gravior non ex-
tin-

inguitur omnimodo, sed quod plus est in reli-
qua actione, id feret actor. *h. l. 41. §. 1.* hoc igitur
casu omnibus experiri licet. *h. l. 32.* an gra-
viori, & actio levior extinguatur, ut, si ante sit
actum de vi bonorum raptorum, actio furti nec
manifesti in duplum denegetur, non contra. *l. 1.*
de Vi bon. rapt. add. l. 1. & pen. D. Arbor. furt.
¶ atque ita non utimur omnibus actionibus
secundum *h. l. 53.*

XI. *Ad l. 34. §. ult.*] Simili modo in concurren-
tia actionis mixtæ & rei persecutoriæ qui agit,
contentus alterutra actione esse debet. *l. 18. &*
l. 2. §. II. D. Ad l. Aquil. l. 43. D. Locat. h. e. ut
mixta satis habeat, neque supersit actio rei
persecutoria; & si prius egerit, rei persecutoria,
aque aliquid exegerit, ut eo minus consequatur
mixta actione; ita post actionem *l. Aquiliæ*
commodati finitur, sed post actionem *commo-*
dati remanet actio *l. Aquiliæ* in eo quod in repe-
titione triginta dierum amplius est, quia simpli
excedit, & simpli subducto locum non habet,
§. ult. quæ negatio si retineatur, hic erit sen-
sus, simpli subducto non habet locum in eo sim-
plo quod per actionem *commodati* exactum
sit.

XII. *Ad l. 44. §. fin.*] Adjectione stipula-
tionis pœnalis obligatio principalis non nova-
tur. *l. 71. D. Pro soc. l. 28. D. de A. E. l. 10. §. 2.*
de Pact. Videtur tamen quædam novatio,
inatenus præcessit obligatio faciendi, in qua

O o

post

post moram debitoris fit transfusio in obligationem pecuniæ etiam citra promissionem pœnæ. *l. 72. D. de V. O.* quæ tamen non est vera novatio, nam ante litem contestatam mora purgari potest. *l. 84. D. eod.* quemadmodum si testator legaverit penum, & si heres non dederit, decem, ante moram penu præstatur, & jure legati petitur, post moram transfusum est legatum, & decem debentur, est tamen etiam propter prædictam purgationem in præstatione. *l. 1. §. 8. D. Ad L. Falcid. l. 19. D. Quand. di. leg.*

DE VERBOR. OBLIGAT.

XIII. *Ad l. 1. in pr. & §. 2.]* Stipulatio non conficitur, nisi utroque loquente. *h. pr. n. utu*, licet pleraque consistent. *l. 52. §. ult. D. de O. & A. l. 63. §. 1. D. de A. H. l. 63. §. 3. D. Ad SC. Trebell. l. 21. D. de Legat. 3. l. 17. D. de Novat. l. 22. C. de Fideicom. stipulatio non contrahitur h. §. 2. neque etiam inter absentes per epistolam celebratur. h. pr. & §. seq. l. 3. C. de Contrah. stip. l. 3. C. de Inutil. stip. §. 12. Inst. de Inutil. stip. quomodo pecuniâ ex causa donationis improprie, v. c. uxori numerata, stipulatio prius inter præsentibus verbis contracta, & desuper in scripturam redacta fuit in *l. 57. D. de Donat. int. vir. & ux.* & in dubio, si res inter præsentibus gesta est, præsumimus præcessisse verba stipulationis. *l. 134. §. pen. D. V. O. & vocem spon-**

pondentis subsecutam esse. *l. 1. C. de Contrah.*

[IV. *Ad ejusd. l. 1. §. 3. & 4. & l. 83. §. 3.*]

Ubi est incongruitas, ut sic loquar, in qualitate vel conditione obligationis, ut si stipulanti purè respondeatur sub conditione, tota stipulatio est inutilis. *§. 5. Inst. de Inut. stip.* nisi stipulatori diversitas responsionis ilicò placuerit, tunc enim non stipulatio contracta esse videtur. *h. l. 1. §. 3.* ubi autem est incongruitas in quantitate, ut si stipulanti decem viginti respondeas, stipulatio est utilis. *d. §. 5.* sed non tota obligatio in decem sustinetur, quia inest hîc summæ majori summa minor. *h. §. 4.* in summis id quod minus est semper sponderi videtur. *h. l. 83. §. 3.* Aliud est in fidejussione, quæ, licet & ipsa stipulatione periciatur, prædicto casu in totum est inutilis, fidejussor omnino non, h. e. nullo modo obligatur. *§. 7. D. de Fidejuss.* fortè quia pro forma in fidejussione requiritur, ne accipiatur fidejussor in anteriorem causam *d. §. 7.* vid. *supr. Exerc. 12.*

[V. *Ad ej. l. §. ult. & l. 126. §. 2.*] Decretâ a petitoribus Latinè interponi debent. *l. 48. D. de iud.* sed post ampliatum imperium Romanum iudices tam Græca quam Latina lingua sententias proferre possunt. *l. 12. C. de Sentent.* quemadmodum & stipulatio utraque lingua rectè celebratur *h. §. ult.* licet hic contractus sit inventus à jure civili & obligatio juris gentium, quæ nascitur

scitur ex numeratione, opponatur obligationi civili ex stipulatione, ubi plerumque verba, ex quibus obligatio oritur, sunt inspicienda, ut congrua & mutuis verbis hinc inde expressa requiratur in stipulatione interrogatio & responsio. *h. §. 2.* quæ obligatio est plane inventa à jure civili *l. 1. D. Locat.* licet & in pactis, sed ex accidenti, hæc verba intervenire possint. *l. 7. §. 12. D. de Pact.* Ejusdem juris debet esse acceptilatio, *arg. l. 35. D. de R. I. add. l. pen. D. de Solut.* quæ etiam fit solennibus verbis. *l. 1. C. de Acceptilat.* Sed hoc jure utimur, ut sit acceptilatio, juris gentium. *l. 8. §. ult. D. eod.* qui usus non infert acceptilationem esse inventam à jure gentium, vid. *l. 4. D. de Transact.* pater usus acceptilationum latè, quæ ex formula Galli Aquilii quævis obligationes juris gentium deductæ in stipulatum tolluntur acceptilatione *§. 2. Inst. Quib. mod. toll. oblig.*

XVI. *Ad l. 2. §. 5. & 6. l. 3. & 4. in pr. & §. 1.]* Stipulatio judicatum solvi continet tres clausulas de re judicata, de re defendenda & de dolo malo. *l. 6. D. Judicat. solv.* sed omnium clausularum non est eadem conditio, sic clausula de re defendenda est dividua, & committitur tantum contra illum heredem, cujus facto res non est defensa. *l. 32. §. 2. D. Ad l. Falcid.* sed stipulatio est individua, si stipulatus sum dolum malum abesse à te heredeque tuo & promissor relictis pluribus heredibus moriatur. *h. l. 4. in pr. ubi*

ab eadem de hac stipulatione dicuntur, quæ in
 precedentibus de stipulatione *per te non fieri, ne-
 que per heredem tuum, quo minus mihi ire agere li-
 ceat, mihi heredique meo agere licere; mihi heredi-
 quæ meo habere licere.* h. §. 5. & 6. l. 3. in pr. l. 44.
 §. 1. D. Fam. *ercisc.* alia est ratio stipulationis
Tuum heredemque ejus ratum habiturum, quæ, li-
 ce in persona domini fuerit individua, in perso-
 nam amen heredis fit dividua, atque ita conditio
 obligationis interdum ex persona heredum im-
 mutatur. h. l. 4. §. 1. contra regulam, h. l. 2.
 §. 1.

XVII. *Ad l. 6.] Ut fidejussio subsistat,*
 exigitur præcedens obligatio, cui fidejussor ac-
 ceat. §. 5. *Inst. de Fidejuss.* unde pro furioso &
 prodigo, qui ne quidem naturaliter ob defectum
 consensus & voluntatis obligantur. l. 40. D. R. I.
 fidejussor quæ talis non recipitur. h. l. Si quis ta-
 men pro furioso vel prodigo de facto fidejusserit,
 magis est ut ei non subveniatur. l. 25. D. de Fide-
 juss. atque hæc fidejussio est secundum dici, non
 secundum esse, quomodo sunt conditiones se-
 cundum dici & esse in §. pen. *Inst. de V. O.* Sed
 proprius est fidejussor, qui intercessit pro furioso
 vel obligato. l. 70. §. 4. D. de Fidejuss. furiosus
 vel obligatur, quoties actio ex re venit, ceu in
 quasi contractibus. l. 46. D. de O. & A.

XVIII. *Ad l. 8. 10. 27. l. 99. §. 1.] Stipu-
 latio, Si Kalendis Stichum non dederis, decem dare
 stides?* est sub conditione & in diem collata,

adeoque mortuo homine dies actori expectandus est. *h. l. 8.* sed ex stipulatione, *si intra biennium capitolium non ascenderis, dari?* non nisi præterito biennio recte agitur *h. l. 27.* quia etsi verba sunt ambigua, sic tamen exaudiuntur, si immutabiliter verum fuit, promissorem capitolium non ascendisse. *h. l. 99. §. 1.* ex stipulatione autem, *Si Lucius Titius ante Kalendas Majas in Italiam non venerit, decem dare spondes?* non ante agitur, quam exploratum sit, conditionem ante diem præstitutum non posse adimpleri. *h. l. 10.*

XIX. *Ad l. 26. 27. 35. 61. & l. 123.]* Stipulatio dolosa parit actionem, sed quæ propter exceptionem doli mali reddatur inanis. *l. 36. D. de V. O.* quæ autem stipulatio est facta contra bonos mores, ipso jure est nulla. *hh. ll.* ex hujusmodi stipulatione contra bonos mores interposita actio denegatur. *l. 5. C. de Condict. ob turp. caus.* quod procedit, quando turpitudine est manifesta, sed quando dubitatur de ea, actio instituta infirmatur per exceptionem. *l. pen. D. & l. 1. C. eod.*

XX. *Ad l. 29. 134. §. ult. & 140.]* Quoties non exprimuntur res singulæ, sed generali verbo stipulatio concipitur, una est stipulatio, veluti si quis stipuletur pecuniam, quæ est in conspectu, vel acervum pecuniæ. *h. l. 29.* At plures sunt stipulationes, ubi plures res & singulæ exprimuntur, quomodo dinumeratio rerum
in

in præfationibus facta, in compendio verborum repetita videtur, si ita stipulatio sit facta, *ea omnia, quæ supra scripta sunt, dari?* *h. l. 134. §. ult. & l. 140.* Idem obtinet in legatis. *l. 2. & 6. D. de Legat. 2.* Sic choro & familia legata perinde est ac si singuli homines legati essent. *l. 79. D. de Legat. 3.* divisione capitum plura sunt legata, obligatione & jure unum est legatum. *h. l. 29.*

XXI. *Ad l. 38. in pr. l. 67. §. 1. l. 81. & l. 83. in pr.]* De se quemque promittere oportet, qui promisi talium daturum vel facturum, nec obligatur, nec obligat alium. *h. l. 38. in pr. & 83.* nisi promiserit, se effecturum, ut alius daret vel faceret. *§. 3. Inst. de Inutil. stipul.* quod interdum tacitè ex qualitate negotii & conditione promittentis subintelligitur, sicut qui alium judicio fisci promisit, hoc promisit, se acturum ut stet. *h. l. 81.* item si procurator ratam rem dominum ejusve heredem habiturum caverit. *l. 18. D. Rat. rem hab.* si quis certam personam pro se fidejussuram constituerit. *l. 14. §. 2. D. de Constit. pec.* Imo & talis stipulatio valet, si quis stipuletur decem dari sibi curari, & hoc casu non petentur decem, sed promissor liberatur dando reum locupletem ceu expromissorem. *h. l. 67. §. 1. l. ult. §. 1. D. de R. C.* Quod si heres à testatore jussus sit facere, ut Lucius centum habeat, ipse heres cogendus est centum dare. *l. 73. in pr. D. de Legat. 1.*

XXII. *Ad ejusd. l. 38. §. 12.]* Appellatio

O o 4

here-

heredis regulariter non restringitur ad primum heredem, sed & ad posteriores heredes extenditur, ita ut heredis heres & deinceps in infinitum heredis appellatione contineantur. *l. 3. D. de Petit. hered. l. 7. in fin. D. de A. H. l. 2. §. 18. D. Pro empt. l. 40. D. Ad SC. Trebell. l. fin. C. de Hered. instit.* Interdum tamen appellatio heredis coarctatur ad primum heredem, veluti in edicto prætoris, quod defert bonorum possessionem ei, quem heredem esse oportet jure civili. *l. un. D. Ut ex leg. Senat. bon. poss. in pupillari substitutione. l. 8. D. de Vulg. & pupill. substit. l. 70. D. de V. S.* Ita si convenerit, ut ususfructus ad heredes fructuarii transeat, intelligitur hoc de primo & non ulterioribus heredibus: usumfructum strictè interpretamur. *l. 20. §. 2. D. S. P. V.* verum ad hoc erroneè allegatur *l. 14. C. de Vsufruct.* quæ non agit de herede fructuarii sed testatoris, ut si heredi testatoris ususfructus relinquatur, morte heredis instituti ususfructus finiatur: Planè si quis uti frui licere sibi heredique suo stipulatus sit, heres ex stipulatu recte agit. *h. §. 12.* & sunt hic quodammodo duo ususfructus, ita ut mortuo stipulatore alter quasi inchoetur à persona heredis, unde si quis stipulatus fuerit uti frui sibi licere, non pertinet ista stipulatio ad heredem. *h. l. 38. §. 10.* ususfructus morte finitur. *l. pen. C. de Vsufr.* nisi per locationem constituatur. *l. 10. C. eod. l. 18. C. de I. D.* Excipitur item feudum quod olim
ad

ad libitum concedentis vasallo concedebatur, aut per annum firmitatem habebat, aut ad vitam fidelis producebatur, hodie vero usque in infinitum extenditur etiam in linea transversali.

un. §. 1. & 4. de His qui feud. dar. poss.

XXIII. *Ad l. 26. §. 2.]* Si quis sibi aut filio suo dari stipuletur, filio etiam emancipato recte solvitur. *h. §.* modò fuerit emancipatus ab initio, tempore stipulationis, quo respectu facultas solvendi per capitis diminutionem non intercidit, quo ref. *l. 95. §. 6. D. de Solut.* tacitè inest hæc conventio stipulationi, ubi quis adjectus est solutioni, ut maneat adjectus in eodem statu, si post stipulationem statum mutet adjectus, solutio ei facta liberationem non parit promissori. *l. 38. D. eod.*

XXIV. *Ad l. 58.]* Si quod mihi debetur ex stipulatu ab alio stipuler novandi causa, ita demum fiet novatio, si posterior stipulatio aliquid novi habeat, quod non habuerit prior, ut si in posteriore pignus, vel fidejussor, vel pœna, vel dies, vel conditio adjiciatur, aut detrahatur, dummodo id actum sit, ut fiat novatio. *l. 2. & l. 8. §. 1. D. de Novat.* non tamen fuit necesse, ut id verbis specialiter exprimeretur, sed sufficiebat ex conjecturis & præsumptionibus id colligi potuisse, *arg. §. pen. Inst. Quib. mod. toll. oblig.* ubi autem nihil occurrebat, ex quo colligeretur, eam contrahentium voluntatem fuisse, ut fieret novatio, requirebatur expressa & spe-

cialis conventio. *h. l. l. 29. & 31. §. 1. D. de Novat.* Hodie non aliter fit novatio, quam si specialiter partes remiserint priorem obligationem & hoc expresserint. *l. ult. C. eod.* Consentit Decisio Hollandiæ. In Camera Spirensi sufficiunt urgentes & perspicuæ conjecturæ: Moribus etiam Galliæ novatio tacitè fieri potest.

XXV. *Ad l. 78. & 132. §. ult.]* Stipulatio conditionalis patri acquiritur, licet conditio existat post emancipationem filii, quia in stipulationibus id tempus spectamus quo contrahimus. *h. l. 78.* conditio existens retro trahitur ad tempus mortis vel testamenti in legatis conditionalibus, quæ filio acquiruntur, si existente conditione sui juris inveniatur. *l. 14. §. ult. D. Quand. di. legat. l. 5. C. de Condit. insert.* In stipulatione item condicionali est spes debitum iri, quæ ad heredes transmittitur. *§. 4. Inst. de V. O.* quo respectu qui sub conditione stipulatus est, dicitur creditor, & opponitur legatario, cui sub conditione legatum est in *l. 42. D. de O. & A.* hic si ante conditionis existentiam moriatur, legatum non transfert ad heredem. *l. 4. in pr. D. Quand. di. leg.* si tamen filiusfam. ita stipulatus fuerit, *Quantam pecuniam Titio credidero, fide tua esse jubes?* & emancipatus crediderit, patri non acquiritur actio, sed filio postea emancipato. *h. §. ult.* hæc stipulatio ex præsentī vires capere non potuit, quia obligatio principalis, patri non erat quæsitā, ac ideo fidejussor, cum quo filius con-

contraxit in familia patris, ei humanitatis intuitu obnoxius esse debet. *l. 47. §. ult. D. de Fidejuss.*

DE DUOB. REIS CONSTIT.

XXVI. *Ad l. 2. 3. §. 1. l. 9. §. ult. & l. 11.]*
 singulis ex reis credendi debetur in solidum.
l. 2. & si unus correum debendi pro parte
convenit, pro altera parte nihilominus eundem
convenire non prohibetur, arg. l. 8. §. 1. D. de
negat. 1. l. 23. C. de Fidejuss. nisi quis exegerit
 partem ea mente, ne quid ab eo præterea pete-
 ret, qualis divisio fieri intelligitur, quando cor-
 reus singulos reos debendi agnoscit, contra eos
 simul in partes viriles actiones dirigit, aut se eos
 ad partis solutionem admittere profitetur. *l. 18.*
de Pact. l. 16. C. de Fidejussor. Si unus ex cor-
 reis credendi solidum exegerit, cæteris portio-
 nes viriles communicare non tenetur, nisi sint
 socii, quo casu iudicio pro socio obligatio inter
 eos dividitur. *l. 62. D. Ad l. Falcid.* In duobus
 etiam reis debendi est una obligatio & una sum-
 ma, quatenus unius solutione omnes liberantur.
l. 3. §. 1. & nihilominus in cuiusque persona
propria singulorum consistere obligatio dicitur
in l. §. ult. quia singuli debent solidum. d. l. 2.
l. h. t. §. 1. Inst. eod. adeoque non gaudent be-
 neficio divisionis, ne quidem post *Nov. 99. c. 1.*
 quia ibi, ut constat ex inscriptione Græca, agi-
 tur *πεὶ ἀλληγγγίων*, h. e. de duobus reis, qui
 vice

vice mutua fidejussores accepti sunt, qui ante non gaudebant beneficio divisionis. *h. l. 11.* Moribus hodiernis correi debendi tenentur duntaxat pro portionibus virilibus, nisi specialiter fuerit conventum, unumquemque teneri in solidum, *een voor al, ofte elck sonderlingh. LL. Antwerp. tit. 63. art. 2.*

EXERCITATIO XXVI.

RESPONDENTE

PAULO SLUYSKEN,

DE STIPUL. SERV.

I. **A**d l. 16. 18. §. 2. & l. 28. §. ult.] Si servus hereditarius stipuletur heredituro sub nomine appellativo, valet stipulatio, & qui postea heres extitit, videtur ex tempore mortis defuncto successisse. *h. §. fin.* sed non valet stipulatio, quæ fit heredi futuro. *h. §. 2. nominatim, sub nomine proprio, h. l. 16. add. l. 27. §. ult. D. de Pact.*

DE FIDEJUSSOR.

II. **A**d l. 1. 8. §. 5. l. 56. §. ult. & l. 70. §. ult.] Omni obligationi fidejussor accedere potest. *h. l. 1.* quæ tamen regula non est universalis, excipiuntur enim obligationes quæ sunt contractæ sub conditione impossibili. *l. 29. h. t.* quæ sunt
extin-

tinctæ tempore transacto. *l. 37. eod.* aut con-
 fessione. *l. 71. d. t.* sed & si ex delicto oriatur ob-
 ligatio, tenebitur fidejussor. *h. §. 5. pœnas ob*
maleficia solvi magna ratio suadet. h. l. 70. §. ult.
 modo delictum sit pecuniarium, quale est fur-
 tum. *h. l. 56. §. ult.* At si ex delicto pœna cor-
 poralis vei arbitraria reo infligenda sit, interest,
 utrum agatur de judicato solvendo, an de judicio
 sistendo; priori casu non recipitur fidejussor, ne-
 mo enim dominus est suorum membrorum.
13. D. Ad l. Aquil. & peccata suos auctores te-
 nere debent. *l. 22. C. de Pœn.* ideoque nemo se
 ad corporis cruciatum, vel pœnam capitis obli-
 gare potest; diversa ratio est exilii, quod ad for-
 mas potius & mutationem domicilii respicit,
 quam ad dolorem corporeum, de iis igitur dis-
 ponere cuique licet. *l. 21. C. Mandat.* Posteriori
 casu, quando agitur de fidejussore, de judicio
 sistendo; id arbitrium est, arbitrio judicis re-
 linquitur, qui pro criminis objecti & personæ
 qualitate reum interdum in carceres recipit, in-
 terdum sub fidejussoribus à custodia dimittit.
1. 2. 3. & 5. D. de Custod. reor. l. 6. §. 3. & l. 12.
C. de Appellat. Ac hic fidejussor transmittendus
 est ad Præfectum prætorio vel ad provinciæ
 Præsidem. *l. 31. C. de Fidejuss.* extra ordinem
 damnandus, si dolo non exhibeat. *l. 4. D. de Cu-*
stod. reor. l. pen. C. eod. l. 2. C. Ad SC. Turpill.
 Cæterum pro arbitrio judex statuet diem, intra
 quem fidejussor reum judicio sistat. *l. 4. & 8. D.*

Qui

Qui satisd. cog. quod si id die statuta non fiat, conceditur fidejussori spatium semestrem, intra quod si reum steterit, pœnæ præstationem evitabit, *arg. l. 26. C. h. t.*

III. *Ad l. 24. & 49. §. 1.]* Fidejussor non tantum ipse obligatur, sed & heredem ex causa fidejussionis relinquit obligatum. *l. 24. C. de Fidejussor. §. 2. Inst. eod.* & si plures sint heredes, non in solidum, sed pro portionibus hereditariis singuli obligantur. *h. l.* quæ recipiunt divisionem, inter heredes in portiones hereditarias sunt divisa. *l. 6. C. Fam. erisc.* sed quæ in partes dividi non possunt, solida à singulis heredibus debentur. *l. 192. D. de R. I.* Neque exceptione pacti taciti liberantur heredes, si inter creditorem & debitorem convenerit, ut mortuo fidejussore alius substituatur *arg. d. l. 24.* Pactio autem ista non est otiosa, neque inutilis creditori, cum hunc novum fidejussorem in solidum convenire possit, neque in plures heredes pro portionibus hereditariis obligationem dividere cogatur, juxta *d. l. 6.*

IV. *Ad l. 26. 28. & 51. §. 1. & pen.]* Inter fidejussores plures non ipso jure obligatio dividitur ex epistola D. Hadriani. *h. l. 26.* sed proposita exceptione divisionis compellitur creditor à singulis partes petere. *h. l. 28. §. 4. Inst. de Fidejuss.* & quando semel actio est divisa contra plures, qui tempore litis contestatæ solvendo fuerunt, regressus adversus alium non datur. *h. §.*

h. l. 16. C. eod. neque pertinet ad onus alio-
rum, quod unus post litem contestatam solven-
desse defuit. *h. §. pen.* Cæteroquin portio ina-
m fidejussoris cæteros onerabit. *d. §. 4. Inst. de*
Fidejuss. Moribus hodiernis illa limitatio non
attenditur, quia ab initio fidejussores non te-
nentur in solidum, sed pro portionibus virilibus,
na beloop van eenes yderen aenpart der schult, nisi
inveniat in fidejussione clausula *een voor al.*
Exceptio ista divisionis usque ad sententiam re-
cepit opponitur, etiamsi fidejussor in initio litis
eas contestatus non fuerit. *l. 10. §. 1. C. h. t.*
Fidejussori autem non conceditur, qui simul cum
muliere pro alio intercessit. *l. 48. D. h. t.* Quid
si fidejussores se obligaverint in solidum, an be-
neficio divisionis privantur? Nihil minus. *l. 3.*
C. de Fidejuss. Et hujus *l.* argumento probè de-
fenditur, beneficium excussionis, quod ex *Nov.*
fidejussoribus competit, non amitti, licet fi-
dejussor se ut principalem debitorem, *als ein selb*
schuldner, als principale schuldenaer, obligaverit,
sic animo novandi non constet manifestè *l. fin.*
C. de Novat. Contraria sententia servatur in
Præxi. An eodem beneficio privatur fidejussor,
si interveniente juramento fidejusserit? Neg.
ut. c. accessorium. 42. de R. I. in 6º junct. Auth.
præsent. C. h. t.

[*l. Ad l. 27. §. 3. & l. 49. §. ult.*] Fiscus in
multis utitur jure privati, quomodo, uti benefi-
cium divisionis tribuitur fidejussoris heredi.
h. §. 3.

h. §. 3. ita & fisco, cui bona fidejussoris ex causa condemnationis sunt acquisita, idem beneficium competit. *h. §. ult.* Ac uti, si creditor succedat debitori obligatio confusione tollitur. *l. 95. §. 2. D. de Solut. l. 7. C. de Pact.* ita quando fiscus succedit suo debitori, debitum extinguitur confusione, ut nec fidejussor obligatus maneat. *l. 45. §. 11. D. de Iur. fisc.* sed jure pristino conveniuntur fidejussores, quando reus adempta parte bonorum exulare jussus est. *l. 1. C. de Fidejuss. jure pristino, h. e. in solidum*, seu eodem modo, quo ante exilium debitor principalis conveniri poterat, quia exceptio ista, quæ in *d. l. 1.* competit debitori, ut pro parte solum teneretur, cohererebat personæ, neque ideo fidejussori concedebatur. *l. 24. D. de Re jud. defensiones sive exceptiones* (verba sunt, *l. 11. C. de Except.*) ad intercessores extendi, quibus reus integro manente statu munitus est, constat. Disquiritur, num *d. l. 1. C. b. t.* sit exaudienda de relegato, an deportato? Posterius placet, quia præsupponit, debitorem extincta obligatione per deportationem pristino jure conveniri non potuisse, licet teneatur utili actione propter partem bonorum quam retinuerat. *l. 14. §. fin. D. de Interdict. & releg.*

DE NOVATION.

VI. *Ad l. 11. §. 1. & l. 29.*] Novatio vel est voluntaria vel necessaria. *h. l. 29.* Voluntaria fit par-

EXERCITAT. XXVI. 593

primum conventionem, vel consensu nudo. *l. 15. D. de R. C. vel per stipulationem. h. l. 11. §. 1.* tamen improprie dicitur fieri delegatio per stipulationem; neque enim novatio & delegatio sunt modi distincti, quibus obligatio tollatur; quia delegatio sit, quando interventu novæ personæ obligatio tollitur; sed proprie delegatio est stipulatio & novatio subsequitur; delegatio est initium novationis, origo & causa novationis transferendæ prioris obligationis; stipulatio novandi causa interposita est executio, existens effectus delegationis; delegatio igitur ita fit per stipulationem, h. e. stipulatione perficitur, atque effectum capit. Novatio necessaria oritur ex litis contestatione. *d. §. 1. & h. l. 29.* quatenus per litis contestationem nova quædam fiunt, posteam actio novas qualitates assumit, veluti, quod, quæ fuit temporalis & morte rei interdicta, iudicio inclusa perpetuetur, quatenus nova actio & novi effectus post sententiam accedunt. *l. 16. §. 6. D. de Pignor. l. 1. C. de rei jud. Vid. supr. Exerc. 15. aff. 11.*

DE SOLUTIONE.

II. *Ad l. 1. §. 103.]* Quoties qui debet ex pluribus causis indistinctè quid solvit, in articulo solventis est dicere, quod debitum potius solvum voluerit, *h. l. 1.* quod si hoc non expressat in eam causam solvisse videri debet, ex qua cum solvebat, compelli poterat ad solutionem.

P p

tionem.

tionem. *h. l. 103.* ceu in causam graviolem. *h. l. 5.* quod procedit, si ex duabus causis æquè principalibus quid debeatur, nam si qui debet sortem & usuras, solvat, neque voluntatem suam exprimat, prius in usuras id quod solvitur, deinde in sortem accepto feretur. *l. 1. C. de Solut. ne solutione sortis cum maximo damno creditoris & obligatio usurarum extinguatur. l. 43. D. eod.*

VIII. *Ad l. 38. §. 3. & 92. §. 1.]* Si quis servum, quem dari promisit, heres à domino scriptus, statuliberum dederit, liberatur. *h. l. 92. §. 1.* si certus homo debeatur, atque is servus sit effectus statuliber factò alieno, puta quia servus alienus erat in obligatione. *l. 9. §. 2. D. de Statulib.* sed si idem servus sit effectus statuliber factò debitoris, cuius fortè servus erat, debitor non liberatur, nec servum repetit. *l. 63. D. de Condict. indeb.* Idem est, si quis hominem generaliter promiserit, & statuliberum solvat, hic debitor quidem non liberatur, sed conductionem habet. *h. §. 3.*

IX. *Ad l. 78.]* Si frumentum duorum sine voluntate dominorum sit confusum, hoc frumentum non communicatur, sed singulis manet actio in rem salva. *l. 5. in pr. D. de R. V. §. 28. Inst. de R. D. & A. R. D.* at si nummi alieni in scio & invito domino sint soluti, atque ita mixti, ut discerni non possent, fiunt ejus, qui accepit. *h. l.* non tam commixtionis quam traditionis & solu-

solutionis jure; Immixtio habet vim consumptionis, consumptio vim solutionis, sed dominus actionem furti contra eum, qui dedit, habet, d. l. 78.

[Ad l. 99.] Aliud pro alio invito creditori solvitur. l. 2. §. 1. D. de R. C. Sed specialiter in pecunia receptum est, ut alterius generis, quam quæ promissa est, pecunia solvi possit, nisi creditor ex ea solutione damnum aliquod sit passus. h. l. add. arg. l. 65. §. 1. D. de V. O. l. 35. D. de Aur. arg. leg. Moribus etiam hoc conceditur, modò ea pecunia, quæ solvitur, publicæ estimatione extrinseco valori promissæ pecuniæ respondeat, nec magnæ summæ debitor eam in minutissimo pecuniæ genere solvere velit, aut aliter inter contrahentes convenerit. Quod si debitor in eadem forma nummos reddere velit, quæ accepit, contractus tempus inspiciendum est, ac totidem nummi solvendi, quot crediti, et non obstante, quod valor nummorum à tempore contractus creverit vel decreverit: in mutuo sufficit, ut res reddatur in eodem pondere, numero, & mensura. d. l. 2. §. 1. & l. seq. D. de R. C.

[I. Ad l. 75. & 95. §. 2.] Confusione tollitur obligatio, si creditor debitoris, vel contra debitor creditoris adierit hereditatem. h. l. l. 7. C. de Paët. neque solum obligatio civilis, sed & naturalis confusione perimitur, arg. l. 5. D. de Fidejussor. licet in ponenda ratione l.

Falcidiæ omne æs alienum deducatur etiam quod ipsi heredi tempore mortis debitum fuerit. *l. 6. C. Ad l. Falcid.* Hodie si heres confecto inventario adeat hereditatem, obligatio ejus non extinguitur confusione, sed similem cum aliis creditoribus habet fortunam, temporum tamen & privilegiorum prærogativa inter creditores servanda. *l. fin. §. 9. C. de Iur. delib.*

DE ACCEPTILAT.

XII. *Ad l. 3. 4. 5. 12. 13. §. 10. & l. 21.]*
 Solet creditor debitori suo apocham dare sortis vel usurarum nomine, quæ tamen non aliàs liberat debitorem, quam si pecunia sit soluta. *l. 19. §. 1. D. h. t.* nisi dies triginta post hujusmodi securitatis expositionem sint transacti. *l. 14. §. 2. C. de Non num. pecun.* Acceptilatione omnimodo liberatio contingit, licet pecunia non sit soluta. *d. §. 1.* & celebratur vel donationis gratia. *l. 2. C. h. t.* vel etiam ex causa. *l. 9. D. de Præscript. verb.* Præterea ipsa acceptilatio, etiam per se absque stipulatione Aquiliana considerata, est actus legitimus. *l. 77. D. de R. I.* quare 1º. per procuratorem acceptò non liberamur. *l. 123. D. eod.* nisi is novandi causa nostram obligationem suscipiat, seque debitorem constituat, ac deinde acceptum roget; neque etiam quod nobis debetur absque novatione acceptum facere potest. *h. §. 10.* Et circa hanc novationem exigitur mandatum generale vel speciale,

cite, quò ref. *h. l. 3.* Add. *l. 4. C. de Novat.*
 2^a Acceptilatio in diem vel sub conditione facta
 nuius momenti est. *h. l. 4. & 5.* quod est in-
 tegendum de conditione expressa, non tacita;
 actus enim legitimi tacitè recipiunt, quæ apertè
 comprehensa vitium adferunt. *d. l. 77. D. de R. I.*
 quomodo si quis animo dotem dandi acceptum
 fert, conditio tacitè inesse censetur obligatio-
 ni in nuptiæ fuerint secutæ. *l. 43. D. de I. D.* item
 si, quod in diem vel sub conditione debetur, ac-
 ceptilatione tollatur, de præsentì quidem hæc
 acceptilatio exitum non sortietur, sed operabi-
 tur si conditio stipulationis extiterit vel dies ve-
 net. *h. l. 12. & 21. exemplo solutionis. l. 16.*
D. de Solut.

[III. *Ad l. 8. 19. & ult.*] Acceptilatione
 tolluntur verborum obligationes. §. I. *Inst.*
Quib. mod. toll. oblig. l. 35. D. de R. I. si acceptò
 latum fuerit ei, qui solo consensu obligatus est,
 obligatio tollitur ipso jure, non vi acceptilatio-
 ni, sed consensus contrarii. *h. l. ult.* si acceptò
 fertur ei, qui non verbis, sed re obligatus est,
 ne liberatur quidem acceptilatione, sed exce-
 ptione doli mali vel pacti conventi se tuetur. *h. l.*
 15. Atque ita acceptilatio inutilis habet vim
 pacti. *h. l. 8.* contra est in stipulatione inutili,
 in re obligatio naturalis non oritur. *l. 1. §. 2. D.*
de O. Ratio differentia est, quod stipulatio
pactat obligationem, acceptilatio liberationem,
propensiores autem sumus ad liberandum quam

ad obligandum. *l. 47. D. de O & A.* Cæterum hodie inventus est modus, quo etiam obligationes aliæ juris gentium tolluntur acceptilatione, quando ante ministerio Aquilianæ stipulationis in verborum obligationem sunt transfusæ, quâ viâ etiam tollitur petitio hereditatis, & specialis in rem actio. *§. 2. Inst. Quib. mod. toll. oblig. l. 15. C. de Transact.* non hîc petitor stipulatur rem suam, sed quanti ea res erit, tantam pecuniam sibi dari, seu rei æstimationem, cujus obligatione per acceptilationem sublata in effectu petitio de re ipsa sublata intelligitur. vid. *l. 68. D. de R. V. junct. l. 28. D. de Nevat.*

DE STIPULAT. PRÆT.

XIV. *Ad l. 2. §. ult. l. 4. 5. 7. & 9.]* Distinguuntur multifariam stipulationes Prætorix à conventionalibus; In stipulationibus Prætoriis ubi ambiguus sermo acciderit, interpretatio est prætorix jurisdictionis. *h. l. 2. §. ult. & l. 9.* In Conventionalibus verba ambigua contra stipulatorem interpretamur. *l. 26. D. de Reb. dub. l. 39. D. de Pact.* Prætorix sæpius interponuntur, & satisfactio, fidejussore fortè facultatibus lapso, jure iterari petitur. *h. l. 4. exempla occurrunt in l. 8. §. 3. & l. 10. §. 1. D. Qui satisd. cog. l. 4. D. Vt in possess. leg. l. 20. §. 14. D. de Oper. nov. nunt.* In conventionalibus nullum video remedium, quo debitor, si fidejussor rem familiarem inopinato fortunæ impetu amiserit, ad

alium substituendum constringi possit, *arg.*
l. 4. D. de Hered. vel act. vend. l. 96. §. 2. D. de
lut. quemadmodum nec creditor pro dato
fidejussore alium fidejussorem aut pignus admit-
te cogitur. l. 9. §. 3. D. de Pignor. act. l. 45.
2. D. Mandat. l. 5. §. 2. D. Quib. mod. pign.
v. In prætoriis per procuratorem actio ipso
re acquiritur domino, h. l. 5. in conventiona-
bus regulariter non nisi per cessionem. l. 49.
fin. D. de A. P. Prætoriae cautiones plerum-
que desiderant personas intervenientium. h. l.
conventionales sunt contentæ pignoribus. l. 59.
fin. D. Mandat. Denique non ita stipulatio-
nes conventionales ut prætoriae pro parte com-
mittuntur. l. 18. D. Rem rat. hab. l. 9. §. 1. D. Si
caut. in judic. sist. caus. l. 4. §. 1. & l. 5. §. ult.
de V. O. In hoc conveniunt, quod, uti in sti-
pulationibus conventionalibus, ac in cæteris
quoque contractibus duo rei constituuntur, si &
stipulationum prætoriarum duo rei fieri possint,
l. 14. D. de Duob. re.

XV. *Ad l. 2. §. 2.] Stipulatio judicatum*
solvi tres habet clausulas, de re judicata, de re
defendenda, & de dolo malo. l. 6. D. Iudic. solv.
e. qui præstat satisfactionem judicatum solvi,
promittit, se, quod judicatum erit, soluturum,
rem defensum iri, dolumque malum in ea causa
posse & abfuturum esse. Stipulatio judicatum
solvi incertam continet quantitatem h. §. 2. quia
condemnatum constat, in quantum reus sit condem-

Pp 4 nandus,

nandus, eventus iudicii est incertus, sed eadem stipulatio expeditam habet quantitatem. *l. 9. D. Iudic. solv.* quando sententia est lata, quo tempore committitur in tantum in quantum iudex pronuntiaverit. *d. l. 9. jung. l. 3. in fin. C. de Inutil. stip.*

JUDICAT. SOLV.

XVI. *Ad l. 1.]* Olim legitimum iudicati solvendi tempus debitori principali datum ejus fidejussori non concedebatur: Hodie beneficium hoc est reale, atque induciæ quadrimestres etiam extenduntur ad fidejussores, quibus transactis res in condemnatione positæ à fidejussoribus statim exiguntur, *l. ult. §. 1. C. de Vsur. rei judic.* An igitur reo principali condemnato sententia sine novo processu contra fidejussorem executioni mandari potest? Afferunt quidam simpliciter, quando fidejussor ad causam citatus fuit, quam sententiam alii restringunt ad fidejussorem, qui iudicatum solvi cavit: Ego, ne contra regulas juris ab executione inchoetur, & ne contra formam iudiciorum, sine litis contestatione, & sententia, quispiam executioni subijciatur, fidejussorem separatim condemnandum esse iudico, antequam executioni locus detur, quod vel evincit *h. l. 1.* ubi in stipulatione iudicatum solvi post rem iudicatam statim dies cedit, *h. c.* incipit pecunia deberi, dies nondum venit.

EXERCITAT. XXVI. 601
nit. l. 213. D. de V. S. Atque hanc sententiam
amplexus est Senatus Sabaudiaë.

REM RAT. HAB.

XVII. Ad l. 3. §. 1.] Præscriptio dilatoria
ante litem contestatam est opponenda procura-
tori, an ad agendum negotium mandatum à do-
mino habeat. l. 13. C. de Procurat. si falsus pro-
curator inveniatur, nec dici controversiæ solent,
nec potest esse iudicium. l. 24. C. eod. adeoque
nec dominus, quæ gessit falsus procurator & ob-
tinuit, in sui commodum & favorem rata habere
potest, quamvis opinio contraria sit communis
& in Camera Imperiali recepta. Si tamen ex-
ceptio procuratoria in lite contestanda sit omis-
sa, & postea apparuerit, eum qui negotium ge-
rit, falsum procuratorem esse, rectè iudex exi-
gente adversario satisfactionem, de rato ab eo
postulat, atque ita iudicium per obliquum con-
firmatur, ut dominus hoc procuratore victo à
sententia iudicis provocare queat. h. §. 1. Hoc
sensu hæc cautio de rato est judicialis in §. ult.
Inst. de Divis. stipul.

XVIII. Ad l. 15.] Omnium actionum in-
stituendarum initium ab ea parte edicti profici-
scitur, quæ est de in jus vocando. §. ult. *Inst. de*
Pæn. tem. litig. sed si iudicii vocabulum propriè
sumatur pro progressu iudicii à lite contestata
usque ad sententiam (qui instantia dici solet) ut
tantum ea complectatur, quæ apud iudicem pe-

daneum expediebantur, opponitur in jus vocationi. *h. l.* atque eo respectu lis contestata tunc videtur quando iudex per narrationem actoris & contradictionem rei causam audire cœpit. *l. un. C. de Lit. Contestat. l. 14. §. 1. C. de Iudic.* Sed si iudicii vocabulum paulò laxius accipiatur pro universa illa tractatione ab in jus vocatione usque ad executionem, quæ processus iudiciarii est pars postrema, non absurdè citatio vel in jus vocatio (quæ hodie promiscuè usurpantur) principium & pars iudicii appellatur.

DE PRIVAT. DELICT.

XIX. *Ad l. ult.]* Ex quovis delicto privato agitur civiliter & criminaliter, ut & hoc casu in crimen inscribi oporteat. *h. l. l. ult. D. de Furt. l. ult. D. de Injur.* Sed quia in utroque iudicio idem factum & delictum vindicatur ac deducitur, per actionem furti pœnalem in duplum aut quadruplum, & per actionem civilem injuriarum consumitur actio criminalis extraordinaria. *l. 56. §. 1. D. de Furt. l. 7. §. 1. D. de Injur. add. arg. l. 17. §. 4. D. eod.* atque eadem ratione per iudicium de vi bonorum raptorum fit præjudicium accusationi publicæ ex l. Julia de vi privata, si quis raptorem accusaverit extra ordinem *l. 2. §. 1. D. de Vi bon. rapt.* Quoties concurrat cum criminali iudicium civile non pœnale, sed rei persecutorium, quod rem familiarem concernit, utrumque locum habet. *l. un. C. Quand. act.*

EXERCITAT. XXVI. 603

act. civ. crim. vid. *supr. Exerc. 10. ass. 7.* Quod autem dixi, ex delicto quolibet etiam agi criminaliter, atque furem, v.g. extra ordinem coerceri posse, hoc ita intelligi volo, dum ne fur simplex, qui vim non adhibuit, poena capitis puniatur, neque membrum ei amputetur. *Nov. 134. c. fin.*

DE FURTIS.

XX. *Ad l. 1. §. 1. & ult. l. 6. 27. §. ult. l. 52. §. 19. 21. & 24.]* Sola cogitatio furti faciendi non facit furem. *h. l. 1. §. 1.* neque verbo aut scriptura, sed contrectatione furtum fit. *h. l. 1. §. ult. & l. 52. §. 19.* contrectando sæpè, h.e. frequenter. *h. l. 6.* quæ etiam contrectatio adfuit, si quis interceperit instrumenta. *h. l. 27. §. ult.* non tamen semper est necesse, ut, qui furti convenitur, contrectaverit, sufficit, si opem & consilium dederit. *h. §. 21. & 24.* Vid. *supr. Exerc. 13. ass. 18.*

XXI. *Ad l. 46. §. pen.]* Qui invito domino se rem contrectare putat, cum dominus vellet, furtum quidem facit, si affectus contrectantis inspiciatur. *h. §.* verum actio furti non nascitur, quia volenti & consentienti hætenus furtum non fit. *§. 8. Inst. de Oblig. quæ ex del.*

XXII. *Ad l. 50. in pr. l. 74. in pr. & l. 80. §. 1.]* Quando fit furtum possessionis, actione furti id quod interest persequimur. *h. l. 74.* An id quod interest in actione furti verum rei pretium

tium excedere potest? Neg. si eâ dominus utatur, cujus amplius nihil interest, quam quia dominium habuit, quo casu idem est id quod interest & verum rei pretium, atque ita duplatur vel quadruplatur. *h. §. 1.* quomodo est accipienda *h. l. 50.* ut id quod interest sine pretii contineatur agente domino, cujus nihil amplius interest: At si non dominus furti actione experiatur, id quod interest verum pretium excedere potest.

XXIII. *Ad l. 52. §. ult. & d. l. 80. §. 3.]* Cum raptor omnimodo furtum facit, fur manifestus existimandus est. *h. §. 3.* quod intelligitur, si in maleficio deprehendatur, sed si nemo eum deprehenderit tollentem, tenetur furti nec manifesti *h. §. ult.* cum quibus actionibus concurrat actio de vi bonorum raptorum in quadruplum; de quo concursu dixi *Exercit. preced. aff. 10.* Singulari ratione actio de vi bonorum raptorum est in duplum, cui ipsa rei persecutio inest, quando Christiani Judæorum vel Paganorum bona rapuerunt. *l. 6. C. de Pagan.*

XXIV. *Ad l. 81.]* Ob pecuniam civitati subtractam agitur actione furti, non crimine peculatus. *h. l.* quo crimine tenetur, qui aufert pecuniam publicam. *l. 1. D. Ad l. Iul. pecul. h. e. populi Romani, bona civitatis abusivè publica dicta sunt. l. 15. D. de V. S.* Si civitates privatorum loco habentur. *l. 16. D. eod.* sed ex constitutione Impp. Trajani & Hadriani, qui magis utilitatem quam vocabuli proprietatem considera-

EXERCITAT. XXVI. 605

erant, accusatio peculatus ad pecunias civi-
tatum porrecta est. *l. 4. §. ult. D. Ad l. Iul. pecul.*
mò non solum pecunia publica, sed etiam pri-
vata crimen peculatus facit, ut si quis, quod fi-
sco debetur, simulans se fisci creditorem, acce-
perit, quamvis privatam pecuniam abstulerit.
l. 9. §. 3. D. eod. Verum crimen peculatus non
committitur, si exigam pecuniam ab eo, qui mi-
hi & fisco debet. *l. 12. D. d. t.*

DE INJURIIS.

XXV. *Ad l. 3. §. fin. & l. 4.]* Qui Titium
interficere volens, Mævium fortè adstantem vel
prætereuntem, vel intercedentem occidit, nihi-
ominus pœna capitali tenetur, non est necesse
desse animum occidendi Mævium, sed sufficit
desse animum & voluntatem occidendi in gene-
re. *l. 1. §. 3. D. Ad l. Cornel. de sicar.* aliud est,
ubi, qui errat, voluit operam dare rei licitæ,
quomodo qui voluit percutere servum pro-
prium (quod licet domino, *tit. C. de Emendat.*
serv.) adstantem percussit, actione injuriarum
non tenetur. *bb. ll.* quia cessat animus injuriandi,
cæteroquin in homine libero secus esse probat
l. 18. §. 3. D. de Injur. Interdum tamen à pœna
capitali excusandus est, qui errans in persona
hominem occidit, ut qui defensionis suæ causa
cum aggressorem petere vellet, aliquem adstan-
tem vel se interponere volentem occidat, licet
non excusetur ab actione *l. Aquiliæ, l. 45. §. 4.*
D. Ad

D. *Ad l. Aquil. in quam culpa levissima venit.*
l. 44. D. eod.

XXVI. *Ad l. 17. §. 6.]* Injuria aboletur tempore. *h. §. h. e. lapsu anni. l. 5. C. de Injur.* etiam quæ scripto est illata, sed hæc nihilominus vindicari potest ex *l. un. C. de Famos. lib.* An & actioni injuriarum, quæ ex *L. Cornelia* descendit, anno præscribitur? Ajo, licet alias actiones civiles in perpetuum extendantur, nisi breviori spatio concludantur. *pr. Inst. de Perpet. & temp. act.* Camera Imperialis censuit, actionem hanc ex *l. Cornelia* descendantem esse perpetuam; idem judicavit Senatus Hollandiæ & Frisiæ: Annus iste non est utilis currens ab eo die, quo quis cognovit, injuriam sibi illatam esse, sed continuus, ut computari debeat ex die objecti criminis. *arg. d. l. 5. C. de Injur.* etiam si actiones, quæ ex delictis in *titt.* præcedentibus proponuntur, anno utili terminentur. *l. 1. in pr. D. Si is qui testam. lib. eff. juss. l. 2. §. 13. D. de Vi bon. rapt. l. 2. C. eod. l. 1. in pr. D. de Incend. ruin. nausr.* atque aliquoties, cum prætor de anno loquitur, annus utilis indicetur, ut in *l. 1. & 6. D. de Calumniat. l. 1. in pr. & §. 39. D. de Vi & vi arm. cum simm.* Licet autem actio injuriarum anni lapsu sit extincta, non tamen persecutio damni & ejus quod interest extinguitur, cum actio legis Aquiliæ, qua hoc casu damnum persequimur, perpetuò detur.

XXVII. *Ad l. 18.]* Qui non convitii con-
 filio

EXERCITAT. XXVI. 607

si aliquid injuriosum dixisse se probavit, fides veri à calumnia eum defendet. *d. l. 5. C. de Injur.* ubi per fidem veri non intelligitur veritas obiecti criminis, verum probabit reus, se non convicii consilio, seu convitiandi animo, sed per jocum & prout solebat fieri in communi conversatione, aliquid dixisse. *l. 3. §. 3. D. h. t.* Quid si iuratur nocentem quis infamaverit? non est equum bonum, ait indistinctè Paulus in *h. l.* ob eam rem condemnari, cum peccata nocentium tanta esse & oporteat & debeat. Senatus Frisiæ veritatem convicii excusavit à palinodia, non eam à mulcta pecuniaria. Add. *Constit. crimin. Carol. V. art. 110. in fin.*

DE EXTRAORD. CRIMIN.

XXVIII. *Ad l. 1. §. ult.]* Pœna stupratorum est, si honesti sint publicatio partis dimidie bonorum; sin humiles, corporis coërcitio in relegatione. *§. 4. Inst. de Public. judic.* sed interdum ex circumstantiis hoc crimen adgravatur, ut & reo pœna capitalis infligi possit, si contra ordinem reus accusetur, veluti, ubi est improbior dolus, ut si quis mulieres valde honestas & pudicas fœdissimis persuasionum illecebris, donis, muneribus interpellaverit, corruperit ac deceiverit. *h. §. ult.* si qui nondum viripotentes vix gines corruperint, humiliores in metallum damnantur, honestiores in insulam relegantur at in exilium mittuntur. *l. 38. §. 3. D. de Pœn.*

Servus,

Servus, qui dominam corrumpit, flammis imponitur, & corruptæ caput amputatur. *l. un. C. de Mulier. quæ se propr. serv. junx.* Jure divino stuprator virginem corruptam, si non dissentiat pater, dotare & ducere jubetur. *Exod. 22. vers. 16. 17. Deut. 22. v. 28. & 29.* Jus Pontificium resolvit eam copulationem in alternativam, ut stuprum passa sit aut ducenda aut dotanda. *C. 1. X. de Adulter.* Cui consentiunt mores; specialiter ita sonat lex Ordinationis Frisix, *Die een Maechdeken defloreert, ende schendet, is gehouden 't selve Maechdeken te doteeren nae haer qualiteyt, soo verre een soodanigh Man de selve Vrouws-persoon niet trouwet.*

XXIX. *Ad l. 4.]* Si partus nondum formatus, foetus informis, abigatur, est crimen extraordinarium & vindicatur temporali exilio. *h. l.* quod si poculo abortionis homo jam formatus perierit, habet locum lex Cornelia de sicariis, atque in exilium mittitur. *l. 8. D. Ad l. Cornel. de sicar. quæ fuit olim pœna legis Corneliæ de sicariis. l. 3. §. pen. D. eod. hodie surrogata est pœna gladii. §. 5. Inst. de Publ. judic. & summo supplicio afficiuntur isti abactores. l. 38. §. 5. D. de Pœn. ubi vocabulum homo vel ad poculum amatorium referendum est, vel ad foetum, qui jam homo erat cum abigeretur. add. Exod. 21. v. 22. & seq. c. 32. q. 2. can. 9. sed vid. c. seq.* Unde etiam, ne concepto foetui injuria inferretur, atque spes animantis perimeretur, cautum fuit

EXERCITAT. XXVI. 609

ful Lege Regia, ne mulier, quæ prægnans
metua est, humetur, antequam partus excin-
datur, utque is qui contra fecerit, spem animan-
tiscum gravida peremisse videatur. *l. 2. D. de*
Mort. infer. eademque lege, ut quidam suspican-
tu, prægnantis mulieris consumendæ damnatæ
pena differtur, quoad pariat; imò nec quæstio
de ea habetur, quamdiu prægnans est, *l. 3. D. de*
Pop. l. 18. D. de Stat. hom.

[XX. *Ad l. 9.*] In criminibus extraordina-
riis, si id desiderat atrocitas delicti, iudex pœ-
nam usque ad mortem naturalem extendere po-
test. *h. l.* unde vocantur crimina non legitima,
quod nec regulam, nec formulam, nec pœnam
determinatam habeant, vocantur ideo crimina
ἀγροφα, inscripta, seu lege non comprehensa:
intradum tamen restringit lex potestatem judi-
cis ne excedat certam pœnam, quomodo iudex
in uniendis furibus balneariis modum tempo-
rari operis egredi non debet. *l. 1. D. de Fur.*
bal. neque etiam in coërcendis effraCTORIBUS in
plœjo operis publici pœnam, vel relegationis
in onestiore excedet. *l. 1, §. fin. in fin. D. de Ef-*
fractor.

DE POPULAR. ACTION.

[XXI. Popularis actio dicitur, quæ suum
in populi tuetur. *l. 1. h. t.* qualis est actio, Albi
corrupti, Sepulchri violati, Apertarum tabula-
rum, ante quæstionem familiæ, de dejectis &

Qq

effu-

effusis, de termino moto: Dicitur actio popularis publica, *l. 30. §. 3. D. de Iurejur.* δημοτική, καθολική, quā cuivis de populo conceditur, sed non descendit ex legibus publicorum iudiciorum. Si plures agant popularibus actionibus, præfertur qui magis idoneus est. *l. 2. h. t.* & maximè is cuius interest. *l. 3. §. 1. eod.* Admittitur hîc defensor, & procurator pro reo, non pro actore *h. l.* quando causa non concernit damnum actoris privatum, veluti in *l. 5. §. 5. & ult. D. de His qui effud. vel dejec.* secus est, si quis privatum damnum persequatur. *l. 42. D. de Procurat.* Moribus item hodiernis nemo persequitur privatus populares actiones, quod ad publicum interesset, ut loquuntur, pro damno privato per se & per procuratorem agere licet.

EXERCITATIO XXVII.

RESPONDENTE

RUDOLPHO à SONSBEECK,

DE ACCUSATION.

- I. **A** *d l. 7. §. 2.]* Cavet accusator, se perseveraturum in crimine usque ad sententiam. *h. §. 2.* & si moretur, iudex tempus præfiget, intra quod si agere supersederit, renuntiassse liti intelligitur. *l. 7. C. de His qui accus. non poss.* Sed partes amicabili compositione de crimine

EXERCITAT. XXVII. 611

ne capitali transigere non prohibentur. *l. 18. C. de Transact. Vid. supr. Exerc. 3. ass. 6.*

[I. *Ad l. 12. §. ult.*] Pœna capitalis interdum significat pœnam extremi supplicii & mortis naturalis, ut in *d. l. 18. C. de Transact.* & *δι αιώτος ἐνόησε κεφαλικὴν*, & deportationi opponitur. *l. 22. C. Ad l. Cornel. de Fals. l. ult. C. Si quis vel accusat. mort. l. pen. C. de Bon. proscrip. interdum denotat non tantum ultimum supplicium, sed etiam damnationem in metallum, & deportationem. l. 12. D. de Public. jud. §. 2. Inst. d. l. 28. in pr. D. de Pœn. l. 13. D. de Bon. poss. quandoque latius sumitur, ut & pœnas minores designet, veluti relegationem. h. §. ult. l. 4. D. Si quis caution. in jud. sist. l. 103. D. de V. S. præcipè quando ponimus, factam esse relegationem in insulam. l. 7. D. de Interd. & releg. & in perpetuum. d. l. 7. §. 3. & insuper ademptis bonis, vel saltem parte eorum, ead. l. 7. §. 4. & l. 14. §. 1. D. eod.*

AD L. JUL. MAJEST.

[III. *Ad l. 1. §. 1. & l. 2.*] Tenetur inter alios citate primo legis Juliae Majestatis, qui sciens falsum conscripsit vel recitavit in tabulis publicis. *h. l.* quod tamen ita intelligendum est, quando tale falsum in maximum Reipublicæ detrimentum vergit, veluti si quis falsò scripserit in tabula publica, populum Romanum alicui Regi dñasse Regnum, Provinciam, vel simile quid;

Qq 2

Cate-

Cæteroquin pœna legis Corneliæ de falsis tene-
tur ille, qui in rationibus, tabulis, literis publi-
cis sine consignatione falsum fecit. *l. 1. §. 4. &
l. 16. §. ult. D. Ad l. Cornel. de fals.* quod autem
dicitur *h. §. 1.* crimen Majestatis illud esse,
quod adversus populum Romanum committi-
tur, hoc vel referendum est ad vestigium anti-
quæ libertatis, aut populus sumendus est pro ca-
pite populi, quem Princeps repræsentat.

I V. *Ad l. 7. §. ult.]* Crimen læsæ Majesta-
tis non solum factò, sed & verbis impiis maximè
exacerbatur. *Paul. §. Sentent. tit. 29.* hodie il-
lud crimen ex maledicto non contrahitur. *l. un.
C. Si quis Imper. maled.* atque idè in *h. §. ult.*
Tribon. verba illa, *verbis impiis*, omisisse probabi-
le est. Sed maximè crimen hoc exacerbatur in
milites, si Cæsaris statuas vel imagines violas-
sent. *d. §. ult.* quia sic defectionem cogitabant;
Milites autem seditiosi ob vociferationem vel
levem querelam de gradu militiæ dejiciuntur.
l. 3. §. 20. D. de Re milit.

AD L. JUL. DE ADULT.

V. *Ad l. 6. §. 1. l. 11. §. 7. & l. 13. §. 3. & 5.]*
Licet periniquum videatur esse, ut pudicitiam
vir ab uxore exigat, quam ipse non exhibeat.
h. §. 5. non tamen utriusque pudicitiae est eadem
ratio, major pudicitia desideratur ab uxore pro-
pter sexus verecundiam, fœdam seminum con-
fusionem, & partuum adulterinorum suppositio-
nem.

nam. Quare mulier si rem habuerit cum alieno marito siue cum soluto adulterium committit, maritus non nisi cum nupta. *h. l. 6. §. 1. l. 101. in r. D. de V. S.* Jure divino ac Canonico etiam hic casu adulterium committitur. *Genes. 1. v. 2. Gen. 2. v. 24. Matthæi 19. v. 5. 1. ad Corinth. 6. v. 15. & 16. caus. 32. q. 4. c. 3.* An & idem crimen vindicatur in sponsa? Aff. neque matrimonium, neque spem matrimonii violare permissum. *h. §. 3.* nisi fuerit renuntiatum sponsalibus secundum *l. 1. C. de Sponsal.* licet à patre, quod pertinet *h. l. 11. §. 7.* pater manente in potestate filia sponso nuntium remittere potest, ac sponsalia dissolvere. *l. 10. D. de Sponsal.* Lege enim Dei sponsæ violator poena capitali afficitur. *Deuteron. 22. v. 24.* Add. *Hosæ 4. v. 13.* filiae vestræ fornicabuntur, & sponsæ vestræ adulteræ erunt. unde *Hieronym. caus. 27. q. 2. can. 37.* quod in filiis dicit fornicationem futuram, in conjugibus adulteria; quæ sponsali conventionem initiantur, & commissione corporum perficiuntur.

V I. Ad *l. 11. in pr. & l. 29. §. 1.*] Lex Julia de adulteriis vetat adulterii damnatam duci uxorem. *h. §. 1.* non admittit eandem ad testimonii dationem. *l. 18. D. de Testib.* aufertur, quod ita dictum est ab adultero, eidem, ut indignæ, & herum hereditatis ad fiscum pertinet. *l. 13. D. de His quæ ut indign.* Non vindicavit lex Julia adulterium gladio, sed poena relegationis. *arg. h. l. 11. & d. §. 1. junct. l. 7. §. ult. D. Ad l. Iul.*

Qq 3

majest.

majest. l. 5. D. de Quæstion. Hodie sacrilegos alienarum nuptiarum lex gladio punit. *l. 30. §. 1. C. Ad l. Iul. de adult.* quo Tribonian. ad sui temporis rationem legem Juliam accommodasse in *§. 4. Inst. de Public. jud.* verisimile est: eodem pertinent verba *excepto adulterio* in *l. 18. C. de Transact. & pœnam capitale in l. 9. C. Ad l. Iul. de adult.* Jure novissimo adulteræ remissa est pœna gladii, & verberata in monasterium destruitur, quam intra biennium maritus, si velit, recipere potest, transacto biennio adultera tonsa monastico habitu suscepto in perpetuum monasterio mancipatur. *Nov. 134. c. 10. Auth.* sed hodie moribus hodiernis adulterii crimen pecuniariis mulctis plerumque punitur, quandoque expositione in theatro ad ignominiam, traductione infami per plateam, processione in linteo indusio, & delata ad templum candela, adulteræ veste super genua præcisa ad subsannationem, aut simili arbitraria. vid *ll. Rurem. p. 5. tit. 2. §. 3. art. 5. & seqq. Cost. van Vytr. tit. 33. LL. Transisulan. p. 2. tit. 19. art. 10. Ordinat. Frisc. lib. 2. tit. 11. art. 1.*

VII. *Ad l. 13. in pr. §. 1. 2. 4. & 8.]* Lex Julia de adulteriis ad omnia matrimonia pertinet, neque interest, utrum uxor fuerit justa an injusta. *h. §. 1. h. e.* quæ jure uxor esse non potest, veluti si minor annis 12. si ea, cum qua incestus committitur, vel quæ absque parentum consensu nupsit. *h. §. 4. & 8.* sub hoc tamen crimine,

crimine, ut uxor iusta jure mariti accusetur, injuncta duntaxat extranei. *h. pr. §. 4. & 8.* Similiter in ea uxore potest maritus vindicare adulterium, quæ vulgaris fuerit. *h. §. 2.* Hinc quando mulier, marito non deserto, clam pudicitiam perstituit, atque ita cautè egit, ut pro honesta persona haberetur, ibi nulla ratio apparet, quæ alterum excuset, sed si uxor marito deserto perfim & sine delectu more meretricum vulgo foræbuit, adulterii crimen in ea cessat, quò referri solet *l. 22. C. Ad l. Iul. de adult.*

VIII. *Ad l. 14. §. ult.]* Regulariter criminum quæcunque viginti annorum præscriptione excluduntur. *l. 12. C. Ad l. Cornel. de fals.* excipitur, inter alia, crimen adulterii, quod, si sit accendendus adulter, perimitur quinquennio ex die criminis commissi computando, adulteræ autem sex menses utiles à die divortii computantur, addò tamen dies isti ita dinumerentur, ne egrediantur prædictum quinquennium continuum. *l. 9. §. 5. & seqq. l. 31. D. & l. 28. C. h. t.* Cæterum ex sex mensibus utilibus marito ac patri prerogativa conceditur, primos duos menses seu sexaginta dies utiles habent ad accusandum jure mariti vel patris, & quatuor menses qui supersunt, currunt extraneis ad accusandum, marito quoque & patri, sed jure extranei. *h. l. 14. §. pen. l. 10. §. 1. h. t. l. 6. C. eod.* Maritus autem non tenet pœnam calumniæ (de qua agit *l. ult. C. de accusat.*) neque inscriptionis vinculo contine-

¶ 4

tur.

616 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

tur. *l. 30. vers. imprimis. C. eod.* Si ex suspitionibus iusto dolore impulsus accusaverit, sed si constet de evidentiori calumnia, non evitabit pœnam calumniæ, *h. §. ult.* quemadmodum tutores, curatores non facile ob calumniam notantur, nisi evidens eorum calumnia adjudicanti appareat. *l. 2. C. de His qui accusar. non poss. l. 2. C. de His quib. ut indign.* In extranei autem persona facilius præsumitur evidentia calumniæ, quam requirit *l. 1. §. 3. D. Ad SC. Turpill.*

I X. *Ad l. 26. in pr. & 39. §. 1.]* Constante matrimonio ab eo, qui extra maritum ad accusationem admittitur, accusari mulier adulterii non potest, nisi prius lenocinii maritum accusaverit. *h. l. 26.* sed contra adulterum idem crimen extraneus inferre potest, tametsi lenocinii prius maritus non postuletur. *h. §. 1.* A marito autem retenta in matrimonio uxor adulterii accusari nequit. *l. 11. C. Ad l. Iul. de adult. l. 11. §. 10. D. eod.* Jure novissimo maritus uxorem recte constante matrimonio accusat, sed eam non repudiat, nisi accusatio vera esse ostendatur; si illatam adulterii accusationem non probaverit, calumniantem ad vindictam poscit supplicii similitudo. *Nov. 117. c. 8. Auth. sed novo jure C. Ad l. Iul. de adult.*

AD L. CORNEL. DE SICAR.

X. *Ad l. 3. §. pen.]* Ex ipsa lege Cornelia (quæ fuit lata à Cornelio Sylla Dictatore, *l. 2. §. 32.*

EXERCITAT. XXVII. 617

§. 3. *D. de O. I.*) plectuntur homicidæ pœna deputationis & amissionis omnium bonorum. *h. pen.* successit postea pœna gladii. *l. un. circ. priu. C. de Rapt. virgin.* homicida, quod fecit, excuset, inquiunt Impp. in *l. 3. C. de Episcop. aut. nt.* quò respicit §. 5. *Inst. de Public. judic.* necantum lex homicidas ultore ferro persequitur & qui hominis occidendi causa cum telo ambulant. *d. §. 5. l. 7. C. h. t.* In maleficiis voluntis spectatur non exitus, sed quando voluntas ad actum externum devenit. *l. 14. h. t.* Add. *Deer. 13. v. 5. & 6. cap. 19. v. 16. cum seqq.* Eadem est pœna veneficorum qui venenum præbuerunt, etiamsi homo non fuerit mortuus. *l. 28. §. 3. D. de Pœn.*

AD L. POMPEI. DE PARRICID.

[I. *Ad l. 1. 2. 6. & 7.*] In lege Pompeja de parricidis etiam punitur conatus, veluti quando qui emit venenum, ut patri daret, quamvis dare non potuerit. *h. l. 1.* imò & conscii pœna parricidii afficiuntur. *h. l. 6.* quando conscii simul sunt auxiliatores, & consilii scelerati participes, veluti si quis ad scelus committendum, pecuniam subministraverit. *h. l. 7.* non autem hoc extendendum est ad eos qui sciunt tantum & non revelant. *h. l. 1.* ubi cognoverat tantum, nec patri indicavit; relegatus est; Sed in servo est singulare, ut si conscius insidiarum eas domino non indicavit, teneatur *l. 1. §. 18. D. de SC. Silan.*

Qq 5

AD

AD L. CORNEL. DE FALS.

XII. *Ad l. 21.] Qui duobus in solidum eandem rem diversis contractibus vendidit, etiam perfecto contractu alteri rem tradendo eundem dominum facit. l. 15. C. de R. V. sed emptori in id quod interest tenetur. l. 4. C. de A. E. Imò ob ruptam fidem in crimen falsi incurrit, quando vendendo posteriori rem suam esse dixit, & mentitus est, cum eam priori jam vendidisset, atque tradidisset. h. l. qui autem dissimulavit, rem esse alteri distractam, crimine stellionatus tenetur, arg. l. 16. §. 1. D. de Pignor. act. l. 3. §. 1. ibi, dissimulata obligatione. D. Stellion.*

AD SC. TURPILL.

XIII. *Ad l. 4. in pr. & l. 15. §. 2.] Mulier, quæ suam vel suorum injuriam persequitur, non tenetur subscribere in crimen. l. 12. C. de His qui accus. poss. neque calumniæ causa, si non obtineat, cum ea agi potest. l. 2. C. de Calumniat. nec igitur SCto Turpilliano tenetur. h. l. 4. quia de quorum calumnia agi non permittitur, si destiterint, non incidunt in pœnam ejus SCti. h. §. 2. excipitur, si mulier turpiter paciscendo contra vetitum desistat. l. pen. C. Ad SC. Turpill.*

DE QUESTION.

XIV. *Ad l. 1. §. 26. & l. 16. §. 1.] In crimini-*

minus eruendis Quæstio adhiberi solet, verba sunt Ilp. in *l. 1. h. t.* quando adsunt indicia & argumenta verisimilia, ac probabilia, ut ferè nihil stare aliud videatur quam ipsius rei confessi, *ead. l. 1. §. 1. & l. 8. §. 1. C. h. t.* Is autem qui de se confessus, est in caput aliorum torqueri non potest. *h. §. 1. l. ult. C. de Accusat.* ne alteri salutem in dubium deducat, qui de sua desperavit. *Paul. 1. Recept. sent. tit. 12. §. ult.* Quia autem non confessus, sed convictus est, in confisos interrogandus est, quia credimus non facti innocentes oneraturum, qui ne nocens quem onerari voluit, quod ref. *h. §. 26. l. 29. D. Pæn. l. 17. D. Ad SC. Syllan. l. 1. C. de Fals. mon. l. pen. C. de Fer.*

XV. *Ad l. 14.]* Si, qui est statuliber, inde licet reperiatur, sperandæ libertatis prærogativa, non ut servus ob ambiguum conditionis, sed ut liber puniendus est. *h. l. & l. 9. §. fin. D. de Pæn.* sed qui in servitute deliquit, etiam si postea fiat statuliber, punitur ut servus. *l. 29. in pr. D. de statulib.* Rationem differentiae vid. *supr. Exerc. 3. q. 28.* Cui tamen sub conditione est relicta libertas, ut servus coerceri potest à domino. *l. 1. §. 3. D. Si is qui testam. lib. ess. iuss.*

DE PÆNIS.

XVI. *Ad l. 5.]* De suspicionibus nemo damari debet, satius hic est impunitum relinqui facinus nocentis, quam innocentem damnare.
h. l. quod

h. l. quod explicatur de nuda suspicione, quæ fortè est in pectore alieno, non de argumentis atque indiciis necessariis: in causis enim criminalibus non requiruntur tantum probationes luce meridiana clariores, & documenta apertissima, sed & sufficiunt indicia indubitata. *l. fin. C. de Probat.* Ita qui post adulterii crimen obtentu proximitatis depulsum nuptias contraxerint, facinus eos manifestâ fide atque indiciis evidentibus publicasse censet. *l. 34. C. Ad l. Iul. de adulter.* Add. *l. 22. C. Ad l. Cornel. de fals. l. 2. C. Quor. appellat. non recip.* Quomodo Senatus Frisiæ ex judiciis violentis reum capitis damnavit.

DE BON. EOR. QUI ANTE SENT.
MORT.

XVII. *Ad l. pen. in pr. l. ult. §. 4. & ult.]*
Qui corruptis accusatoribus diem suum obierunt, ut confessi de crimine non relinquunt heredibus defensionem. *h. l. pen. in pr.* qui autem citra corruptionem accusatoris mortem sibi conscivit, pro confesso habendus non est, nisi conscientiam criminis, manus impias sibi intulisse probetur, quemadmodum, qui tædio vitæ vel impatientia doloris coactus est hæc facere, heredem habebit. *h. §. 4.* Quod si de causa illatæ mortis dubitetur, etiam admittendi sunt heredes ad bona, si parati fuerint causam suscipere, & innocentem defunctum ostendere. *h. §. ult.*

DE

DE APPELLAT.

[VIII. *Adl. 6. 16. & 18.*] Appellatio conceditur à sententia definitiva. *l. 21. C. h. t.* ab interlocutoria non item *l. 7. C. Quor. appellat.* nisi quatenus vim habet definitivæ & gravamen continet irreparabile, veluti si iudex pronuntiet se esse competentem, si interloquatur de reo incarcerando. *l. 2. D. de Appellat. recip. l. 9. D. de Mir. Conf. LL. Transisulan. p. 1. tit. 19. §. 2.* Jur Canonico ab interlocutoria uti & à quovis gravamine datur appellatio *c. 12. X. de Appellat. c. 2. in 6º.* Verum Concilium Tridentinum id mutavit, & secundum normam juris civilis appellationem concessit. *sess. 24. c. 10. de Reformat. & sess. 13. c. 1. de Reformat.* Appellatio ita locum obtinet in causa & civili & criminali; Humanitatis ratione quivis provocare volens in causis criminalibus audiendus est. *h. l. 6. & 18.* & licet reus resistat appellationi perire festinet, differendum supplicium. *d. l. 6.* hoc igitur in ultimo supplicio duntaxat locum habet, non etiam in causis non capitalibus; Excipiuntur quidam criminum rei, quos citra appellationem statim puniri Reipubl. interest, quales sunt infames latrones, vel seditionum concitatores, vel duces factionum. *h. l. 16.* homicidæ, venefici, malefici, adulteri & qui manifestam violentiam commiserunt, si legitimis probationibus convicti, testibus superati, voce etiam propria vitium

vitium scelusque confessi sint. *l. 2. C. Quor. appellat. non recip.* quomodo intelligenda est *l. 6. C. Ad l. Iul. de Vi publ.* Neque qui professus & pactus est, se à sententia non appellaturum, beneficium appellationis perdidit, quia nemo suorum membrorum dominus est, *l. 13. D. Ad l. Aquil. junct. d. l. 6.* Sed in causis civilibus, qui ita pactus est, ad provocationis auxilium non perveniet. *l. 1. §. 3. D. A quib. appell. non lic. l. ult. C. de Temp. appellat.* Moribus hodiernis in causis criminalibus appellationes rarò admittuntur. *LL. Ruremund. p. 5. tit. 16. §. 3. n. 6. Reform. Zutphan. tit. 10. §. 19. Velav. tit. 23. §. 5. Transisul. d. tit. 19. §. 13.*

XIX. *Ad l. 21. §. 1.]* A iudice dato appellatur ad eum qui iudicem dedit, puta ad prætorem vel præsidem *h. §. l. 1. in pr. & l. ult. D. Quis, à quo appell.* Ab eo cui quis mandavit jurisdictionem, non mandans provocabitur, sed qui mandante est superior. *d. l. 1. §. 1.* is enim, cui mandata est jurisdictio, fungitur vice ejus qui mandavit. *l. 16. D. de Iurisdic.* Ita speciali ratione à legato proconsulis, qui non accipiebat suam jurisdictionem à proconsule, sed huic à Senatu adjungebatur, appellatur ad proconsulem. *l. 2. D. Quis, à quo app.*

DE APPELLAT. RECIP.

XX. *Ad l. ult.]* Ex edicto D. Hadriani nemini permittitur appellare, ne testamentum
ape-

EXERCITAT. XXVII. 623

apciatur, & ne scriptus heres in possessionem indicatur. *h. l. l. 6. C. Quor. appellat. non recip. Pal. 3. Recept. sent. tit. 5. vers. sive falsum.* Hodieublato illo edicto fit missio in bonorum possessionem ex *l. ult. C. de Edict. D. Hadr. toll.* & si contradictor extiterit, in iudicio competentiperionis hereditatis causæ in possessionem missiois & subsequetæ contradictionis ventilantur. *d. ult.* Ne quidem igitur hodie ab hac missione appellare licet. *arg. d. l. 6. & l. un. C. Si de inuent. possess.* nec dicta contradictio arguit appellationem, quia non obstante ista contradictione missio executioni mandatur. *d. l. ult. ibi, possessionem ei acquiri qui potiora jura ex legitimis iuris ostenderet, sive is sit qui missus est, sive qui antedicens contradicendum putavit.* appellatione autetpendente nihil innovatur. *l. un. D. Nihil innovand. appell.* Casus alius quo appellatio non recipitur, proponitur in *l. 12. §. 1. C. de R. C.*

DE JUR. FISC.

[XI. *Ad l. 26. & 45. in pr.*] Edictum de recandis bonis, quæ in fraudem creditorum sup alienata, pertinet ad diminuentes patrimonium, non ad eos, qui cum possint aliquid quærere, non id agunt ut acquirant. *l. 6. in princip. D. Quæ in fraud. creditor.* proinde & qui repudiaverit hereditatem vel legitimam, vel testamentariam, isti edicto non facit locum. *d. l. 6. §. 2.* sed in laudem fisci non solum per donationem, sed quo-

quocunque modo res alienatæ revocantur, idemque juris est, si reus non acquirat, quod acquirere possit. *h. l. 45.* quod procedit, quando reo jus delatum est, sed si filio sit delata hereditas, & capitis reus filium emancipasset, ut hereditatem adiret, non videtur in fraudem fisci factum, quod acquisitum non est. *h. l. 26.* Excipitur crimen læsæ Majestatis, quo perpetrato emancipationes planè prohibentur. *l. 5. §. 4. C. Ad l. Iul. majest.*

XXII. *Ad l. 46, in pr.]* Institutus à fratre errante, qui putavit, se per adoptionem fratrem facere posse, non est rectè institutus, & portio hereditatis legitimo heredi est restituenda. *l. 7. C. de Her. inst.* sed qui, cum heres institutus esset, ut filius, post mortem ejus, qui pater dicebatur, suppositus declaratus est, aufertur ei successio. *l. 4. C. eod.* quasi indigno, ac ideo fisco applicatur. *h. l.*

DE CAPTIV. & POSTLIM. REVERS.

XXIII. *Ad l. 8. 12. §. 4. l. 14. §. 1. & l. 16.]* Jure postliminii hi, qui ab hostibus capti sunt, si reversi fuerint, omnia pristina jura recipiunt. *§. 1. Inst. Quib. mod. jus pot. patr. solv.* ita retrò creduntur in civitate fuisse, qui ab hostibus adveniunt. *h. l. 16.* sed corporaliter possessionem amiserunt, qui ipsi ab hostibus possidentur, atque ideo, si revertuntur, nova possessione opus est. *l. 23. §. 1. D. de A. P.* Neque etiam uxorem mari-

EXERCITAT. XXVII. 625

ritus recipit jure postliminii, sed consensu
 neo matrimonium redintegratur. *h. §. 1. ma-*
rimonium enim dissolvitur captivitate. h. §. 4.
l. 1. §. 56. D. Sol. matrim. excipitur matrimo-
 nium contractum cum liberta, quod captivitate
 patri non dirimitur. *l. 45. §. ult. D. de R. N.*
 Jure novissimo donec manifestum est, superesse
 virum aut uxorem insoluta manent matrimonia,
 nisi velit mulier amittere dotem, vir donatio-
 nem propter nuptias; si vero hoc incertum sit,
 quinquennium expectandum est, post quin-
 quennium secundæ nuptiæ impunitæ sunt, quasi
 bea gratia, *μὲν ὁφνηίας*, solutis primis. *Nov.*
22 c. 7. quò respiciunt hæc verba *h. l. 8. post*
constitutum tempus & ferè integra, l. 6. supr. de
Dort. add. quæ ibi sunt notata.

DE RE MILIT.

XXIV. *Ad l. 6. §. 7. vers. per vinum.]* Ju-
 de prospicere debet, utrum proposito an impe-
 tu & casu delictum commissum sit; Impetu de-
 linquitur, cum per ebrietatem ad manus, ad fer-
 rum venit. *l. 11. §. 3. D. de Pæn.* cujus in mi-
 tiganda pœna ratio haberi debet, modò talis
 etus intelligatur, qui non pro more poculis
 inersit, & dum aut suas aut vini vires ignorat,
 ciborum intemperantium vi coactus se plus
 jure oneravit, quomodo per vinum aut lasciv-
 iam lapsis capitalis pœna militibus remittitur
in §. 7. multò igitur magis excusabitur, si per
 R r pœni-

pœnitentiam crimen revocari possit, ut, si quis per ebrietatem crimen vel convicium objecerit. *l. un. C. Si quis Imper. maled.* Verum ubi adest, ut loquuntur, ebriositas, quale vitium contraxerunt, qui prava potandi libidine dies noctes, quotidie delectantur, hîc ebrietas nullam meretur excusationem, cum ex suo quisque vitio hoc incommodo adficiatur. *l. 15. D. Si quis omiss. caus. testam.* Moribus hodiernis homicidium per ebrietatem commissum non excusat.

AD MUNICIPAL. & DE INCOL.

XXV. *Ad l. 33. & 35.*] Incola propriè dicitur, qui, cum advena esset, in aliquam civitatem ea mente habitatum venit, ut ibi perpetuò sit sumnamque rerum habeat, *arg. l. 2. C. de Incol. lib. 10.* qui igitur in territorio alicujus civitatis commorantur, veluti incolæ ad subeunda munera vel ad capiendos honores non adstringuntur. *l. 3. C. eod.* atque ita qui permanet in agro, incola esse non existimatur. *h. l. 35.* sed interpretatione legis, qui in alicujus oppidi finibus agrum ita habent, ut in eum se quasi in aliquam sedem recipiant, pro incolis habentur. *l. 239. §. 2. D. de V. S.* quo sensu omnes, qui sunt in orbe Romano ex Constitutione Antonini sunt effecti cives Romani. *l. 17. D. de Stat. hom.* Roma communis nostra patria est. *h. l. 33.* neque tamen ideò, si originarius aliò se transferat, atque jus incolatus ibi consequatur, domicilium natu-

naturale seu natiuitatis in honoribus obeundis, & muneribus suscipiendis mutatur. *l. 6. D. & l. 4. C. h. t.* Imò duarum civitatum decurionatus onera sustinebit, in una voluntatis, in altera originis gratia. *l. fin. C. eod. l. pen. C. de Incol.* Add. quæ *ad l. pen. supr. de Senator.* notavimus.

DE DECURION.

XXVI. *Ad l. 3. §. 2. & l. 6.]* Neque famosis & notatis & quos scelus aut turpitudine vitæ inquinat & quos infamia ab honestorum cœtu segregat, dignitatis portæ patebunt. *l. 2. C. de Dignit. lib. 12.* non ergo spurii sunt infames, quia admittuntur ad munus decurionatus, cum non sit impedienda dignitas ejus, qui nihil admisit, *h. l. 6.* licet, si habeant competitorem legitimè natum, ei postponantur. *h. §. 2.* Quare spurio instituto herede, fratribus præteritis non datur querela inofficiosi testamenti, cum laborent vitio alieno non suo. *l. 7. C. de Natura lib. lib.* qualis nota intelligitur in *l. 27. C. Inoff. test.* Moribus etiam hodiernis admittuntur spurii ad munera, nisi speciali lege prohibeantur.

XXVII. *Ad l. 8.]* Decurionibus facultatibus lapsis alimenta decernuntur, maximè si ob munificentiam in patriam patrimonium exhausserint. *h. l. 8.* Ratio alimentorum non est donatio sola in patriam collata, sed quia sunt decu-

R r 2 riones,

riones, quorum conditio fuit aspera & dira, & fortunæ servilis imaginem quandam præ se ferebant; Abutuntur igitur *h. l.* qui inde evincere conantur, donatarium, si donator labatur facultatibus, ut non habeat, unde vivat, ad inopem donatorem alendum compelli posse, & si id recuset, donationem jure revocari: Ex iis enim tantummodo ingratitudinis causis, quæ enumerantur in *l. ult. C. de Revoc. donat.* donatio revocatur.

XXVIII. *Ad ejusd. l. 6. §. pen.]* Si filius-familias decurio creatus sit, sufficit, patrem, ne pro filio obligetur, contrariam voluntatem contestari, neque appellandi necessitas ei incumbit. *l. ult. C. de Filiisf. & qu. pat. pro his ten. lib. 10.* quod si tamen appellaverit, eo facto ostendit pater, causam ad se pertinere, atque ideo in munerum civilium periculum incidit, quasi fidejussor pro filio. *l. 2. C. eod.* quemadmodum pater, si filius voluntate ejus ad decurionatum admissus sit, universis muneribus, quæ decurioni filio injunguntur, obstrictus est. *l. 2. in pr. D. Ad municip.* Verum si præscriptione temporis exclusus fuerit, solennibus appellationis intra constituta tempora minimè impletis, perinde omnia servantur, ac si non provocasset, & ideò si jam ante contrariam voluntatem fuerit contestatus, seu, quod gestum est, ratum non habuerit, huic Contestationi omissa appellatio patri nihil derogabit, neque pro filio tenebitur *h. §. pen.*

DE

DE VACAT. & EXCUS. MUN.

XXIX. *Ad l. 1. §. ult. & l. 2. §. 1.*] Quam-
vis sexaginta quinque annorum quis sit, & tres
lieros habeat in Italia, vel in provinciis, à mu-
nibus tamen civilibus non excusatur. *h. §. ult.*
excusat ætas septuaginta annorum comple-
tum. *h. §. 1.* unde qui ingressus est annum se-
ptagesimum, nondum autem egressus, hac vaca-
tione non utitur. *l. 3. D. de Iur. immunit. §. 13.*
l. 1. de Excusat. tut. l. 3. C. Qui etat. vel profess.
l. 10. ubi legendum esse probabile est, pro,
maiores quinquaginta quinque annis, maiores septua-
ginta annis, quod evidenter ostenditur ex casu
reposito. Illam sententiam laudavit Senatus
Filiæ.

DE LEGATION.

XXX. *Ad l. 1. & 8.*] Lex Julia repetunda-
m ad eas pecunias pertinet, quas in magistra-
tu, legatione, vel quo alio publico munere quis
coit. *l. 1. D. Ad l. Iul. repet.* quemadmodum
idem vocabulo magistratus etiam magistratus
municipales contineri verisimile est. *arg. l. 24.*
de Tutor. dat. ab his. quomodo crimen ambi-
tus, peculatus, ad municipia quoque producitur.
l. 1. §. ult. D. Ad l. Iul. pecul. l. un. §. 1. D. de L.
l. 1. ambit. ita & ibi vocabulo legationis non
tantum illi comprehenduntur, qui publicè ad
hostes, ad fœderatos sunt missi, sed etiam qui à

630 AD PANDECT. LOCA DIFFICIL.

municipibus ad Principem sunt legati, quales legati iisdem ferè privilegiis gaudent, quibus legati Principis aut populi Romani. *h. l. 8. l. 8. D. Ex quib. caus. major. l. 10. in pr. D. de Excusat. tut. licet legatus municipalis, si deseruerit legationem, poenâ adficiatur extraordinariâ. h. l. 1.*

DE DECRET. AB ORD. FAC.

XXXI. *Ad l. 4. §. ult.]* Ordo decurionum salaria constituere prohibetur, nisi id specialiter à Principe fuerit consecutus. *l. un. C. de Præbend. salar. libr. 10. excipitur, si ob liberalem artem vel medicinam salarium decuriones alicui decreverint, ob quas causas salaria constitui licet. h. §. ult.*

DE NUNDIN.

XXXII. *Ad l. 1.]* Principum rescripta sunt perennia, si modò tempus, in quo alligari vel audiri debent, non sit comprehensum. *l. 2. C. de Divers. rescript. quomodo nundinis impetratis à Principe non utendo, qui meruit, decennii tempore usum amittit. h. l. 1. Hoc observatur in Gallia. Jure Saxon. annis demum 31. per non usum, nundinæ, ut reliqua privilegia amittuntur. Pertinent nundinæ celebriores, veluti totius provinciæ, cujusmodi hodie sunt nundinæ Francofurtenses, ad jus Majestatis. l. un. C. h. t. Et nundinarum singulare privilegium est, ut ne quis prætextu debiti in nundinis conveniatur. d. l. un.*

EXERCITAT. XXVII. 631

al. un. quod etiam ad contractus in ipsis nun-
ciis celebratos spectat, *arg. d. l. un.* licet re-
gulariter quis forum sortiatur, ubi contraxit.
l. C. de Iurisdic.

Hic subsisto. De LL. insignibus *titt. de Verb.*
signific. & Reg. Iur. agam (Deo juvante) pecu-
nariis Dissertationibus.

F I N I S.

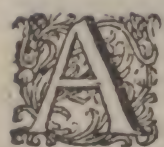


R r 4

FLEU-

E L E N C H U S M A T E R I A R V M.

A



- bañor partus punitur capite.* 608
Absentes restituuntur, etiamsi reliquerint procuratorem. 157
Acceptilatio est actus legitimus. 596
Acceptilatione sola tolluntur verborum obligationes. 597
Actiones sunt juris gentium. 6
Actionis nomen non semper exprimendum est. 60
Actio quod metus causa est arbitraria. 131
Actio famosa non datur contra Parentes. 138
Actio doli est arbitraria. 139
Actio in rem instituitur in loco rei sita vel domicilii. 176
Actio in personam instituitur in loco contractus vel domicilii. 100
Actio ad supplementum ex l. 30. C. de Inoff. test.
est triennalis. 183, 184
Actio de tigno juncto in duplum tenetur qui vis edificator. 199
Actio Publiciana datur non domino. 206
Actio Publiciana datur etiam contra verum dominum. 209
Actio mixta, in rem & in personam, non datur. 250
Actio finium regundorum non est bona fidei. 251
de Actioe ad exhibendum. 260
de Actionibus interrogatoriis. 261
Actiones arbitraria differunt ab actionibus stricti juris. 291
Actio de eo quod certo loco non est intentanda ubi vis locorum. 294
de Actioe tributaria. 307
de Actioe aestimatoria. 364, 368
Actio praescriptis verbis differt ab actione in factum. 367
Actio

I N D E X.

- Actio Pauliana* est in per-
nam. 392
Actio ex stipulatu, qua
maritus dotem petit, est
stricti juris. 421
Actionum prejudicialium
sunt tria exempla. 426
Actus non est sine itinere.
3
Actio etiam facta ab ex-
traneo confert patriam
testatem. 18
Activi non per omnia
libentur pro liberis. 21
Agere tutor nequit pu-
ellam. 19
Actio rectè solvitur, si
aneat in eodem statu.
5
Alterium committit
maritus cum nupta. 613
etiam cum sponsa. ibid.
Alterii poena est capita-
li. 613
Alterium etiam com-
mittitur cum muliere
iusta & vulgari. 614
Alterii accusationi præ-
scribitur quinquennium.
5
Alterii accusat maritus
corem constante matri-
monio. 616
Ædificator impensas tan-
tum per retentionem ser-
vat. 118
Actus pro vicinia salute di-
ruta non sunt rescicienda
communibus impensis.
306
Ædificator sciens solum
alienum esse amittit do-
minium materia. 547
Æquitas præfertur stricto
juri. 544
Æstimationis ineunda ra-
tio habetur à tempore li-
tis contestata in judiciis
stricti juris. 269
Ætas legitima in nuptiis.
404
Ætas 70. annorum excusat
à muneribus personali-
bus. 269
Albo à pluribus corrupto,
plura facta intelliguntur.
40
Alienatio prædii dotalis est
prohibita. 419
Alienatione iudicii mutan-
di causa facta non datur
proprie restitutio. 159
Altius tollendi ius est ser-
vitus. 236
Alvei mutatio mutat do-
minium agri, non inun-
datio. 546
Antichresis est expressa vel
tacita. 372
Annulus in testamento si-
gnando requiritur. 453
Appellatur à sententia de-
finitiva non interlocu-
toria. 252
R 1 5 Ap-

I N D E X.

- Appellatio non conceditur à sententia lata in possessorio.* 567
Appellatio datur à sententia definitiva, sed non omnibus. 621. *nec per saltus.* 622
Appellatio non conceditur in l. F. C. de Edict. D. Hadr. 622
Apes cedunt occupantibus. 253
Arbiter multam dicere nequit. 164
Arbiter de criminibus non cognoscit. 164
Arbitriū arbitratoris prævum corrigendum est. 341
ab Arbitri laudo nec appellatio nec reductio conceditur. 53

C

- Bonorum possessione non utuntur liberi exheredati.* 527
Bona ab hostibus capta non cedunt capientibus. 545
Caupo hospites recipere tenetur. 166
Carcer non est pœna. 461
Causæ liberales non expediuntur apud iudices pedaneos. 35
Causæ distinguuntur contractus innominati à nominatis. 65
Cautio pratoria sapius interponitur. 45
Cautio præstatur in servitutis restitutione. 241
de Cautione Muciana. 513, 514
Cautio damni infecti non præstatur socio. 536
Cenotaphium non est locus religiosus. 24
de Cessione bonorum. 563
Citatus ab incompetenti iudice comparere non tenetur. 43
Civitas obligatur ex mutuo & ex delicto. 269
de Clausula codicillari. 454
Coacta voluntas est voluntas. 135
Coalitione dominium acqui-

B

- Bigami puniuntur variè.* 94
Bona fidei possessor esse desinit, qui cognovit rem alienam esse. 192
Bona fides exigitur in usurapionibus tempore traditionis. 549
Bonorum possessio confert dominium. 525
Bonorum possessionis tempus currit scienti. 526

I N D E X.

irritur.	196	lumniatoribus & condi-
Gacillos facit, qui testa-		tionis ob turpem cau-
entum facere nequit.		sam.
88		126
Gaus iudex esse potest.	90	Concursus actionis quod
Gentio de suspectis tutori-		metus causa & rei vin-
us est jurisdictionis.	38	dicationis.
Gentationis pœnam nemo		132
atitur.	44	Concursus actionis de rece-
Genti non possident natu-		pto & conditionis furti-
raliter.	260	va.
Gemendatio non obligat		168
mmendantem.	329	Concursus actionis civilis
Gemodatus tenetur de		& accusationis publica.
ulpa levissima.	296	244
Gemunio bonorum non		Concursus actionum fami-
inter conjuges.	423	lia eriscunda, commu-
Gemunioni non præscri-		ni dividundo, & nego-
bitur, nec pacto impedi-		tiorum gestorum.
ur.	251	259
Gempensatio non habet lo-		Concursus actionis locati &
um in commodato.	297	l. Aquilia.
Gempensatio ipso jure tollit		362
actiones.	318	Concursus actionis redhibi-
Gempensatio varia requi-		toria & quanti minoris.
rit.	319	38
Gempensare potens si solvat		Concursus conditionis fur-
on repetit.	321	tiva & actionis de ratio-
Gempensatio in causis fa-		nibus distrahendis.
rosus non irrogat infam-	322	447
iam.		Concursus actionum pœna-
Gempensationem habet pro-		lium.
curator in rem suam.	323	576
Gempromissa comparantur		Concursus actionis mixta
judiciis. 160, 162. non		& reipersecutoria.
bique.	163	577
Gecursus actionis de ca-		Concursus actionis civilis
		& criminalis.
		602
		de Conditione certi & in-
		certi.
		48, 49
		Condictio certi, qua ex mu-
		tuo nascitur, est genera-
		lis.
		266
		de Conditione sine causa.
		289

Con-

INDEX.

- Condictio furtiva datur contra furis heredem in solidum.* 290
Conditio potestativa est adimplenda. 463
Conditio, si sine liberis, nihil disponit. 469
Conditio impossibilis pro non adjecta habetur. 476
Conductor etiam de culpa levissima tenetur. 357
Conductor rem alteri locare non prohibetur & bona secundi conductoris primo sunt obligata. 361
Conductor etiam unius anni pensionem non solvens expellendus est. 363
Confessus damnandus est. 170
Conferre non tenetur filius libros. 529
Confusione tollitur obligatio. 595
Confusione facta unius voluntate non transit dominium. 593
Conscius non tenetur parricidii. 617
Consilium non obligat. 330
Constitutum differt à fideiussione. 293
Consul apud se manumittere non potest. 26
Contravindicationes non sunt in usu. 109
Contractus innominati ad-
mittunt pœnitentiam. 282
de Contractu do ut des. 282
Contractus innominati sunt varii. 366
Contractus, facio ut des, parit actionem præscriptis verbis.
Contumacia citati purgari potest. 130
Correus credendi potest novare. 75
Creditor possidet naturaliter. 55
Creditor funerarius præfertur creditoribus etiam hypothecariis. 226
Creditor agit conditione furtiva. 302, 340
Creditor habens generale pignus præfertur posteriori habenti pignus speciale. 377
Crimen extraordinarium etiam morte vindicatur. 609
de Crimine læsæ Majestatis. 611, 612
Culpa levissima venit in l. Aquiliam. 243, 245
Curator furiosi utitur negotiorum gestorum actione. 117
Curator rei frumentaria non utitur compensatione. 322

D Dam-

INDEX.

D

- Donatorum bona non amplius publicantur.* 34
- Doti in dotem omnia bona assunt.* 4, 6
- Dotum in diem ante diem nuptium non repetitur.* 85
- Ditor in diem ante diem eccl^e solvit creditori.* 522
- Dotum generale, alterativum, electionem tri-
vit debitori.* 287, 412
- Ditor solvens uxori ex
ussu mariti liberatur.* 20
- Ductio in domum mariti
non est de substantia ma-
rimonii.* 402
- Densio sui & aliorum est
icila.* 1, 2, 3
- Dicta casu commissa non
lectuntur.* 8, 9
- Diberandi ius ad heredes
transmittitur.* 478
- Demonstratio falsa non no-
et legato.* 500, 507, 514
- Donens agens in rem a-
ctione creditoribus pra-
ertur.* 326
- Dortatione non solvitur
matrimonium.* 421
- Dortatus non capit lega-
um.* 503
- Depositum est rei mobilis.* 324
- Depositarius tenetur de do-
lo & culpa lata.* 328
- Destituito testamento succe-
ditur ab intestato.* 487
- Dilationes dantur sapius.* 59
- Dispositio patris inter libe-
ros est privilegiata.* 254
- Doctores juris annis 25 mi-
nores etiam restituun-
tur.* 142
- Doli actio non datur, ubi
alia superest.* 134, 137
- Dolus annihilat contractus.* 136
- Dolus tutoris non nocet pu-
pillo.* 565
- Dolo qui desierunt possidere,
jure desiderant sibi cedi
actiones.* 563
- Dominus cadit dominio,
qui propria auctoritate
rem suam occupavit.* 132
- Dominium non transfertur
nuda voluntate.* 202
- Dominium vel est dire-
ctum vel utile.* 212
- Dominium jure gentium
acquiratur per transla-
tionem vacua possessionis.* 353
- Dominium transfertur,
etiamsi in causis dissen-
tiant.* 549
- Dominium acquiratur ex
una*

INDEX.

una causa.	552	prius etiam convertitur in posterius.	411
Domicilium est vel voluntarium vel adventitium.	626	Dos si constituatur à curatoribus, non exigitur decretum.	413
Donatio parit actionem.	140	Dos non est causa lucrati- va.	417
Donatio in filio. fam. collata est nulla.	256	Dos promissa non est proprie dos.	ibid.
Donatio in meretricem col- lata non valet.	283	Dos rei immobilis illico re- stituenda.	508
Donatio inter conjuges, etiam consensu perfecta, morte confirmatur.	422	Dotem possidet maritus.	55
Donatio remuneratoria non est proprie donatio.	537	Dotis indefinitè promissa ex- actio nulla est.	415
Donatio inter absentes va- let.	538	Dote data marito debitori usura amplius non de- bentur.	417
Donatio quæ egreditur 500 solidos, eget insinuatio- ne.	540		
Donatio non est contractus.	541.		
Donatio mortis causa con- tracta ne revocetur, est inter vivos.	542		
Donatio mortis causa facile revocatur.	543		
Donatio non revocatur, si neget donatarius donato- ri alimenta.	627		
Dos profectitia ad patrem revertitur etiam si liberi supersint.	312, 418		
Dos data filiis fam. locuple- ti, emancipata, est vo- luntaria.	409		
Dos data in matrimonium			

INDEX.

- no. 223 *Emptor sustinet periculum*
de re traditam. 351
Emptor quandoque de evi-
sione agere nequit. 385
Emptio communis non facit
evictionem. 28
Emptio in materia vitiat
evictionem. 299
Emptio, servo vendito mor-
tuo, non praestatur. 383
Emptio etiam in re legata
evictionem habet. 384
Evictionis actio datur, licet
res sit evicta. 382
Evictionis casus praestatur,
non tempore sit denun-
tium auctori. 383
Evictionem non praestat cre-
ditor vendens pignus.
30
Evictione etiam imminen-
temptor agit. 356
Evictio pacti de non qua-
si petendo, fideiussori
non auferitur propter a-
ctum pactum debitoris. 75
de Evictione non numera-
re pecunia. 271
Evictioni SCti Velleiani,
et Maceiloniani, iure
trahuntur. 311, 312
Evictionibus pluribus uti
improhibetur. 571
Evictiones rei etiam tri-
buntur fideiussoribus.
Id., 592
- Exceptiones peremptoria*
possunt proponi usque ad
sententiam. 572
Executor qui versatus est
dolosè, tenetur actione de
dolo. 117
Exercitores plures tenentur
in solidum. 167
Exemplum instrumenti
non probat. 396
Exheredari potuit posthu-
mus. 456

F

- Falcidia in testamento rectè*
prohibetur, sed conven-
tionem remitti nequit. 81
Falcidia cessat variis casi-
bus. 516
Falcidia etiam petitur vin-
dicatione. 518
Falcidia detrahatur à sin-
gulis heredibus. 518
in Falcidiam imputantur
quae capiuntur iure he-
reditario. 519
Falcidia lata est heredis
gratia. 520
Falcidia etiam locum habet
in fideicommissis parti-
cularibus. 521
Falsum procuratorem non
confirmat litis contesta-
tio. 102
Falsi tenetur, qui eandem
rem duobus vendidit. 618

Fama

INDEX.

- Fama non probat nec-fuga.* 399
Familia erciscunda judicium tantum semel intentatur. 256
Familia erciscunda agens non fatetur adversarium esse coheredem. 257
Ferias novas non statuunt Praesides. 58
Feris renuntiare licet. ibid.
Fides hosti dato est servanda. 136
Fidejussoris obligatio ex more rei non augetur. 51, 292
Fidejussor minoris restituitur. 147
Fidejussor etiam post solutionem requirit actionum cessionem. 335
Fidejussor pro dote restituenda datus non obligatur. 336
Fidejussor pro furioso, prodigo dari nequit. 581
Fidejussor etiam recipitur in causis criminalibus. 589
Fidejussor relinquit heredes obligatos. 590
Fidejussor habet beneficium ordinis & divisionis, licet se obligaverit in solidum aut ut principalem. 591-598
Fidejussor etiam reo condemnato denuo condemnandus est. 600
in Fideicommissis potior est causa ejus, cujus fides electa est. 499
Filius in causis publicis pro patre habetur. 17
Filius in jus vocaturus parentes etiam hodie indiget venia. 47
Filius adoptivus matrem patris adoptivi uxorem ducere prohibetur. 417
Filius patrem facit necessarium heredem. 417
Filius adeundo hereditatem acquirit patri usumfructum. 485
Filius duas quartas deducere nequit. 521
Filius, si sine patre uxorem duxerit, exheredari nequit. 527
Filius familias decurio creatus obligat patrem de peculio. 628
Filiusfam. in causa patris iudex esse potest. 41
Filiusfam. minor, quoque restituitur. 143
Filiusfam. si male judicaverit, ipse tenetur. 172
Filiusfam. etiam ex mutuo obligatur. 350
Filiusfam. qui ita solvit, non repetit. 311
Filiusfam. tutor dari potest. 429

I N D E X.

- Fidus* fam. testamentum fa-
re nequit. 451
- Fidus* non habet semper ius
ignoris. 70
- Fidus* privilegiatus. 388
- Fidus* questionibus prescri-
tur 20 annis. 560
- Fiducia* sunt publica. 23
- Fidus* emptoris in casu e-
ditionis venditor sequi-
tur. 179
- Fidus* quoque admittun-
tur cum parentibus, qui
sunt querela. 182
- Fidus* filii soli succe-
dit in capita. 534
- Fidus* consumpti etiam
veniunt in petitionem
hereditatis. 193
- Fidus* exstantes petuntur
in vindicatione. 200
- Fidus* etiam percipiendi
constituuntur à mala fidei
fessore. 204
- Fidus* non est sine usu.
22
- Fidus* ante moram perce-
pi non veniunt in fidei-
missariam restitutio-
nem. 387
- Fidus* naturales non ac-
quiruntur bona fidei pos-
sori. 389
- Fidus* periculum ad co-
num pertinet. 359
- Fidus* adificium
choatum consummare
- potest. 215
- Fructuarius* usumfructum
alienat. 216
- Fructuarius* fructus lucra-
tur, si à solo sint separati.
218.
- Fructuarius* omnium bene-
rum non solvit & alie-
num. 219
- Fructuarii* cautio non est de
substantia ususfructus.
227. requirit fidejusso-
res. 228
- Fructuarius* servitutem
vindicare nequit. 229
- Fundi* instrumentum dif-
fert à fundo instructo.
509
- Furiosus* absentis loco est. 98
- Furiosus* si vendidit etiam
locus est Publiciana a-
ctioni. 206
- Furtum* fit contrectatione,
domino invito. 603
- Furtum* possessionis si fiat, id
quod interest non egredi-
tur verum rei pretium.
603
- Furti* actio licet criminalis,
etiam pro re minima da-
tur. 127

G

- Gestio* pro herede requirit
factum gerentis. 483

S C

H He-

INDEX.

H

Heres sortitur forum defuncti. 172
Heres etiam est in resingulari institutus. 463
Heres instituitur filiusfam. sub sola conditione potestativa. 465, 466
Heres debet certus esse de morte testatoris. 482
Heres ex dolo defuncti in contractibus in solidum tenetur. 576
Heredis nomen etiam ad heredis heredes extenditur. 516, 584
Heredes damnati ad dandum præstant partes viriles. 497
de Hereditatis divisione. 467
Hereditas ex die vel ad diem non datur. 468
Hereditas dividitur interdum inter institutum & substitutum. 469
Hereditas non acquiritur per procuratorem. 487
Hereditas acquisita non repudiatur. 486
Hereditatis partem adire, partem repudiare non licet. 482
Hereditatem adire pupillus per se nequit. 441

Hereditatem per fraudem omittere non licet. 488
Hereditas non adita ad heredes non transit. 483
Homicida errans in persona plectitur poena ordinaria. 605
Homicidii poena est capitalis. 605
Hypotheca nuda conventionem tollitur. 73
Hypotheca generali etiam continentur futura. 372
Hypothecam tacitam non habet, qui credidit in navem armandam. 395
Hypothecam tacitam habet legatarius ex Iust. constitut. 565

I

Ignorantia non præbet causam restitutioni. 137
Ignorantia juris non excusat. 401
Illata in prædium urbanum, non rusticum, incitopignori sunt. 64, 376
Impense minuunt dotem. 425
Imperium merum competit privatis. 7, 8
Imperium merum mandari nequit. 30
Imperii mixti exempla. 39
Imperiti literarum iudicandi

INDEX.

endi munere fungi ne-	let.	468
ueunt.	171	Institutio servi ex domini
Indium adnumeratur		persona sustinetur. 468
ulpa.	29	Instrumenta privata pro-
Inbitum non est contra-		bant. 327
us.	284	Insulanata in flumine cedit
Inbitum est vel ex re vel		vicinis possessoribus. 545
persona.	286	Intercessionem facit pigno-
Intia non sufficiunt in		ris datio. 317
usis capitalibus.	620	de Interdicto Salviano. 570
Inti bona fisco applican-		Interdicta etiam continent
r.	624	causam proprietatis. 566
Inimia notatur qui artis		Interdicta non dantur mix-
dicre causa in scenam		ta adipiscenda & recu-
odiit.	91	peranda possessionis. 567
Inies à munere postu-		Interdictum unde vi non
endi & procuratorio ar-		datur possessori. 569
atur.	91	Interdictum uti possidetis in
Inia ad tempus irroga-		servitutibus locum non
, tempore finitur.	92	obinet. 235
Inia notatur qua intra		Interlocutio Principis non
num luctus nubit.	93	habet vim legis. 14
Iniem facit missio igno-		Inter quoscunque conjun-
iniosa, non ictus fu-		ctos habet locum ius ac-
rum, nec carcer.	95	crecendi. 225, 490
Inia non est facti.	97	Inundatione non mutatur
et litem jurando.	205	dominium. 226
et rem verso.	315	Injuriarum actio anno fini-
Iniator criminis non fit		tur. 606
famis.	97	Injuriantem excusat veri-
Institutione posthumi.		tas criminis objecti. 606
5, 457		In ius vocatio non est prin-
Institutio captatoria im-		cipium iudicii. 601
ebatur.	464	Iudex cui aliter ex actis
Institutus purè si sub condi-		constat non iudicabit se-
ne instituitur, se-		cundum conscientiam.
ens institutio non va-	33, 181	
	St 2	Iudex

INDEX.

- Iudex intelligitur pedaneus per nomen iudicis.* 34
Iudicis datio est iurisdictionis. 40
Iudicium ubi captum est, ibi & finire debet. 177
Iudicium petitorium cum possessorio cumulari nequit. 178
Ius futurum in iudicium non deducitur. 174, 190
Iuripignoris luendi praescribitur lapsu annorum 30 ut & pacto de retro vendendo. 300
de Iurejurando in litem. 282
Iurisdictionis nomine venit etiam merum imperium. 31
Iurisdictionem privati non tribuunt. 42
Iurisdictione prorogatur vel expresso, vel tacito consensu. 42
Iusjurandum in causis criminalibus non defertur. 274
Iusjurandum ex delatione praestitum parit in factum actionem. 276
Iusjurandum propter instrumenta post reperta non retractatur. 276
Iusjurandum iudiciale propter unum testem non defertur. 277
Iusjurandum de calumnia parentibus & patronis remittitur.
Iusjurandum deferri potest auctore non probante. 279

L

Legati habent ius revocandi domum, etiam si constituerint Roma. 168
Legatarii testimonium recipitur. 452
Legata sunt ex aequata fidei commissis. 489
Legata rei quod accedit, lucro est legatarii. 490
Legatario datur electio in legato generis. 491
Legato eodem corpore bis, semel debetur. 395
Legatum generis valet. 415
Legatum rei non existentis non valet. 491
Legatum non valet rei quae non est in commercio. 492
Legatum rei propria non valet. 493
Legatum potest conferri in voluntatem extranei. 493
Legatis fructibus nascituris, si nihil nascitur, nihil debetur. 498
Legata relicta ab instituto repetita sunt in substitutione. 499

Legato

I N D E X.

- Leito bove eoque mortuo*
betur caro & corium. 29
- Leito. 502*
- Leitum persequimur va-*
as actionibus. 501
- Leitum debiti quandoque*
absistit. 502, 503
- Leita pecunia interdum in*
um usum converti-
tur. 504
- Leitis pradiis omnibus non*
nt legata pradia pi-
ori obligata. 504
- Leito relicto in annos sin-*
gulos, sunt plura legata.
505
- Leitum generis differt à*
gato optionis. 509
- Leito fundo communi pars*
ata esse intelligitur.
510
- Leitum adimitur, si alie-*
ntur res legata. 511
- Leitum incertis personis*
dictum non valet. 512
- Leitariis non detrahit*
alcidiam. 520
- Leiti dies cedit ex die mor-*
testatoris. 524
- Leitorum nomine etiam*
gati municipales con-
nentur. 629
- Leis feruntur de negotiis*
turis. 9. admittunt in-
pretationem à simili.
- Leis actiones non compe-*
tunt iure Magistratus.
de Legitima. 184, 185
Legitima non debetur patre
vivo. 456
Lex commissoria in pignori-
bus reprobatur. 348
Libellus etiam post litem
contestatam mutatur.
175
Liber homo, bona fide ser-
viens propter mandatum
agit mandati actione. 121
de Liberatione legata. 511
Liberorum numerus con-
fert privilegia. 444
Litis contestatio est initium
judicii. 169
Litis contestatio non est af-
firmativa & negativa.
170
Litis contestatione non in-
terrumpitur usucapio.
198
de Litigiosis. 376
Litorea sunt communia. 22
Loca sacra non vindican-
tur. 498
Loca sacra non possunt ven-
di. 262
Locatoris merces non consi-
stet in pecunia sola. 260,
362
Locator etiam ignorans vi-
tium rei non semper ex-
cusatur. 355
Locator operarum inte-
gram

I N D E X.

gram mercedem petit, si
per eum non stetit. 360

M

*Magistratus municipales
habent mixtum impe-
rium.* 38

*Magistratus maiores du-
rante administratione
conveniri nequeunt.* 46

*Magistratus urbani emere
non prohibentur.* 345

*Magistratus tenentur a-
ctione tutelae subsidiaria.*
447

*Major annis 17. & advo-
catus & procurator ju-
dicialis esse potest.* 89

*Majori summa inest minor
in stipulationibus.* 579

*Mandatarius jurisdictionis
in variis distinguitur à
iudice pedaneo.* 38

*Mandata jurisdictio morte
mandantis solvitur.* 41

*Mandatarius pro eo quod
excessit nullam actionem
habet.* 115

*Mandatarius de omni cul-
pa tenetur.* 331

Mandatum morte finitur.
333

*Mandans hominem vulne-
rari, & prohibens ne oc-
cidatur, tenetur poena
ordinaria.* 243

*Mandatum expressum in
judicialibus requiritur.*

29

Maritus agit sine mandato.

108

Maritus est dominus dotis.

144

*Maritus non recipit uxo-
rem jure postliminii.* 624

*Maritus habet beneficium
competentiae.* 424

*Maritus non potest esse cu-
rator uxoris.* 443

*Maritus dotem promissam
exigit actione ex stipula-
tu.* 494

*Mater donandi gratia libe-
ris sumptus erogasse cen-
setur.* 123

*Mater quae non petiit tuto-
rem liberis, successione
privatur.* 435

*Matrimonium metu con-
tractum ipso jure est nul-
lum.* 135, 405

*Merces in mare vel flumen
projecta non cedunt occu-
pantibus.* 307

*Metus justus praeber causam
restitutioni.* 130

*Miles mutus, surdus, testa-
mentum facere potest.*

477

*Militum testamenta va-
lent quocunque modo fa-
cta.* 480

*Milites procuratorium mu-
nus*

INDEX.

- us exercere prohiben-*
tr. 110
Mori invito non obtru-
tur curator. 141
Mori etiam in delictis
standoque succurritur.
 16
Mor contra minorem non
stituitur. 146
Mor qui est egressus an-
tem 18. *judicandi mu-*
re fungipotest. 165
Mor etiamnum hodie di-
gitur in universa bo-
z. 525
Mor facta ex edicto Car-
niano veram concedit
sessionem. 530
Morum imperium inest
ridictioni. 37
Morus differt à conditione.
 15
Mora committitur etiam
ica interpellatione.
 89
Mora unius correi debendi
on nocet alteri. 390
Mora purgatio admittitur
puris obligationibus.
 7
Mora distinguitur à pœ-
z. 34
Mor non incidit in SC.
urpillianum. 618
Mor à munere procura-
onis arcetur. 317, 326
Moriceps quis esse potest
duobus locis. 26
Municipia non condunt le-
ges. 5
Murorum violatores pu-
niuntur pœna capitali.
 24
Mutuum est contractus.
 266
Mutuum non semper perf-
citur datione. 266, 267
Mutuo dominium trans-
feritur. 268

N

Naturali rei interitu libe-
ratur debitor speciei. 133
Navis facta ex aliena ma-
teria conceditur facienti.
 203
Nauta, caupones etiam
præstant factum viato-
rum. 167
Negotiorum gestor, qui ges-
sit donandi animo actio-
nem non habet. 115
Negotiorum gestor de omni
culpa tenetur, etiam de
non gestis. 120
Negotiorum gestor qui con-
vertit domini pecuniam
in suos usus maximas u-
suras præstat. 124
Negotiorum gestorum judi-
cium fuit ordinarium.
 125
Novatio requirit expressam
SC 4 con-

I N D E X.

conventionem. 585
Novatio vel est voluntaria
vel necessaria. 593
Nundina celebriores ad jus
Majestatis pertinent. 630
Nuntiatio novi operis etiam
ad futura opera pertinet.
 535
Nuntiatio ex parte nun-
tiantis est personalis. 535
Nuntiat novum opus, qui
habet dominium aut ser-
vitutem. 536
Nuptia contrahenda patris
consensu. 405, 406
Nuptia consobrinorum sunt
licita. 406
Nuptia inter fratres & so-
rores contracta sunt in-
cestuosa etiam jure gen-
tium. 407
Nuptias contrahit emanci-
patus sine patre. 409
Nuptia sine parentum con-
sensu contracta, sunt ip-
so jure nulla. 413
Nuptia non dissolvuntur
absentia mariti. 423
Nuptiis contractis contra le-
ges conjuges in testamen-
to sibi relinquere probi-
bentur. 506
Nutu non contrahitur sti-
pulatio. 578

O

Oblatione sola non tollitur
obligatio. 145
Obligationes pleraque sunt
juris gentium. 3
de Obligatione alternativa
& generali. 76
Obligatio literarum propria
nulla est. 574
Obligationes referuntur ad
jus personarum. 575
Obligatio non novatur ad-
jectione stipulationis pæ-
nalis. 577
Ob signatione solenniter fa-
cta debitor liberatur. 386
Occidens se ipsum non excu-
satur. 620
Onera dividuntur inter fi-
duciarium & fideicom-
missarium. 522, 523
Operis servi legatus non est
legatus ususfructus. 230
Opinio communis non pro-
bat. 28
Ordo decurionum non con-
stituit salaria. 630

P

Pacisci de furto licet. 68
Pacta etiam sub se conti-
nent contractus. 62. in-
terdum nuda actiones pa-
riunt. 67
Pactum

I N D E X.

<i>Patrum non valet super-</i>	<i>capipoteſt.</i>	209
<i>ventis hereditate.</i>	<i>Pater filio paciſci poteſt.</i>	73
<i>Pater unius creditoris alte-</i>	<i>Pater manumiffor eadem</i>	
<i>non nocet.</i>	<i>jura habet, qua patro-</i>	
70	<i>nus.</i>	531
<i>Pater creditorum non nocet</i>	<i>Patria poteſtas eſt juris gen-</i>	
<i>dejufforibus.</i>	<i>tium.</i>	17
74	<i>Pauliana aétione fructus</i>	
<i>Pater qua ſunt contra leges</i>	<i>quoque reſtituuntur.</i>	565
<i>bonos mores, veluti</i>	<i>Pauliana aétio tantum lo-</i>	
<i>dolus praſtetur, non</i>	<i>cum obtinet, quando</i>	
<i>valent.</i>	<i>quid deminuitur.</i>	623
78	<i>Pecunia eſt res corporalis.</i>	
<i>Pater obſcura nocet vendi-</i>	314	
<i>ri, locatori.</i>	<i>Peculatus crimen commit-</i>	
79	<i>titur etiam quando pe-</i>	
<i>Patrum in rem, veluti</i>	<i>curia auferitur civitati.</i>	
<i>ofiteor te non teneri,</i>	604	
<i>iam aliis prodeſt.</i>	<i>de Permutatione.</i>	366
80	<i>Per procuratorem non ac-</i>	
<i>Pater non valent de quota</i>	<i>quiritur aétio domino.</i>	
<i>tis.</i>	114	
82	<i>Perjurium puniatur legibus.</i>	
<i>Patrum non valet, ne res</i>	139	
<i>noſtra alienetur.</i>	<i>Petitio hereditatis datur</i>	
83	<i>contra ſingularem ſuc-</i>	
<i>Patrum diſtinguitur à</i>	<i>ceſſorem.</i>	191.
<i>transaétione.</i>	<i>Et eum qui</i>	
84	<i>deſit poſſidere.</i>	ibid.
<i>Pater in continente contra-</i>	<i>Petitio hereditatis eſt aétio</i>	
<i>ribus adjecta aétionem</i>	<i>in rem.</i>	194
<i>perriunt.</i>	<i>Pignus differt ab hypotheca.</i>	
273. ipſius con-	298	
<i>tractus.</i>	<i>Pignus diſtrahitur rectè, li-</i>	
67	<i>cet convenerit, ne diſ-</i>	
<i>in aétis dotatibus.</i>	<i>trahatur.</i>	299
418	<i>Pignus omne non eſt con-</i>	
<i>Pater remitti poteſt jus fu-</i>	<i>tractus.</i>	302
<i>rum.</i>	515	
508	<i>Pignus</i>	
<i>Pantum nomen uſque in</i>		
<i>ſinitum porrigitur.</i>		
47		
<i>Pateres reddere debent ra-</i>		
<i>tionem diſſenſus.</i>		
408		
<i>Pater monſtroſi pro liberis</i>		
<i>non habentur.</i>		
15		
<i>Pater perfectus menſe 7</i>		
<i>vel 10,</i>		
16		
<i>Pater ancilla furtiva uſu-</i>		

I N D E X.

<i>Pignus ex supervenientia domini conualescit.</i>	374	<i>betur.</i>	15
<i>Pignus durat, licet venditor remedio l. 2. C. de Resc. vend. ab emptore rem revocaverit.</i>	375	<i>Præfæti annonæ fuerunt Magistratus.</i>	27
<i>Pignus distractum à secundo creditore priori saluum manet.</i>	379	<i>Præfæti urbi munus.</i>	27
<i>Pisces in lacu alieno capti cedunt capientibus.</i>	554	<i>Præscriptio non datur contra pupillos, minores.</i>	154
<i>Pœna capitalis non semper arguit mortem.</i>	611	<i>Præscriptio est rerum immobilium.</i>	161
<i>Popularis actio etiam per procuratorem exercetur.</i>	610	<i>Præses provincie mutuum pecuniam sumere potest.</i>	273
<i>Possidet conjux rem donatam à conjuge naturaliter.</i>	550	<i>Præsumptio est juris, vel juris & de jure.</i>	393
<i>Possessio ipso jure non transit in heredes.</i>	158	<i>Prætor dixit jus, leges condere non potuit.</i>	314
<i>Possessio naturalis à civili non distinguitur corpore.</i>	249	<i>Pretium redemptionis repetitur, actione negotiorum gestorum.</i>	122
<i>Possessio etiam acquiritur per procuratorem.</i>	551	<i>Pretia æstimantur ex communi valore.</i>	245
<i>Possessio acquiritur animo & corpore.</i>	551	<i>Pretium emptionis.</i>	342
<i>Possessio penes duos in solidum esse nequit.</i>	552	<i>Princeps non præfuit jurisdictioni.</i>	14
<i>Possessio retinetur animo solo.</i>	553	<i>Principali actione sublata non semper tollitur accessoria.</i>	321
<i>Possessio est vel naturalis vel civilis.</i>	554	<i>Prior tempore potior est jure.</i>	378
<i>Possessionis causam nemo mutare potest.</i>	556	<i>Privatus anterior fisco præfertur.</i>	378
<i>Posthumus pro jam nato habetur.</i>		<i>Privilegium anni non habent militum præfæti.</i>	479
		<i>Probatio incumbit ei qui dicit, non qui negat, nec qui possidet.</i>	394
		<i>Pro-</i>	

I N D E X.

- Prætoris dolus nocet domino.* 45
- Prætor in rem suam creditori præfertur.* 72.
- Prætor exercet directas actiones.* 72, 101
- Prætor debet appellare prosequi.* 99
- Prætor salarium petit extraordinem.* 103
- Prætor in variis distat defensore.* 104
- Prætores in criminibus publicis non recipiuntur.* 106, 110
- Prætor in reconventionem dominum defendere soletur.* 107
- Prætor de cuius mandato dubitatur, cavet de facto, eaque cautio ante rem contestatam præstanda est.* 108
- Prætor jurare non compellitur.* 109
- Prætor iudicium accipere cogitur.* 111
- Prætor rem domini alienare prohibetur.* 112
- Prætoris falsi actus etiam lite contestata confirmari potest.* 601
- Religius fit facta declaratione à Magistratu.* 331
- Remissio alieni facti non obligat.* 583
- Rescriptis dominus fundi fructuario servitutem imponere nequit.* 218
- Provinciarum præsides habent jus gladii.* 32
- Puberes sine curatoribus etiam civiliter obligantur.* 141
- Publiciana actio requirit traditionem.* 207
- Pupillus naturaliter obligatur.* 116
- Pupillus possessionem amittere nequit.* 547
- Pupillus non est qui in utero est.* 123

Q

- Quadrupes si nocuerit, obligat dominum.* 246
- Quantitas videtur legata, cum legatur certum pondus auri.* 511
- Quarta adrogatori debita non est omnium bonorum.* 20
- Quæstiones seu tortura sunt periculosa.* 619
- Querela inofficiosi non est minor usus hodie quam olim.* 181
- Querela est remedium subsidarium.* 183
- Querela, etiam si per modum exceptionis proponatur, præscribitur quinquennio.* 186

Que-

I N D E X.

Querela est ipsa petitio hereditatis. 188

in Querela est locus edicto successorio. 189

Querelam amittit, qui iudicium defuncti agnovit. 189

Querela donationis inofficiosa non rescinditur donatio tota. 528

R

Raptor est fur manifestus. 604

Ratihabitio mandato comparatur. 119. non in nuptiis. 414

de Reconventione. 173

de Reconductione tacita. 357

Redditiōe chirographi liberatur debitor. 63

Refectio rei fructuaria ad fructuarium pertinet. 215

Rei vindicatione petuntur res singulae. 195

Rei vindicatio requirit à parte actoris dominium, à parte rei possessionem qualem qualem. 197

Rei vindicatione etiam tenentur heredes. 202

in Rei vindicatione duæ interveniuntur sententia. 205

Religiosum locum facit do-

minus non unus ex sociis. 23

de Remedio l. 2. C. de Rescind. vend. 148

Remedium d. l. 2. non habet locum in transactione. 523

Remissiones fuerunt necessitatis. 36

Renuntiatio beneficiorum strictè explicatur. 49
de Repetundarum crimine. 36

Res universitatis non sunt singulorum. 22

Res eadem duobus vendi potest. 207

Res plane aliena pignori obligari nequit. 301, 304, 371

Res aliena etiam permittitur. 365

Res aliena etiam potest dari in dotem. 410

Res ex pecunia dotali comparata non sunt dotales. 412

Res aliena potest donari. 538

Res pignori obligata distraeta à debitore non usucapitur. 558

Re aliena scienti vendita non agitur de evictione. 384

Rerum incorporalium quæ est dominium. 208

Restitutio petenda est in tra-

I N D E X.

<i>mpus.</i>	128	<i>probant.</i>	400
<i>Restitutio in integrum</i>		<i>Senatorum & decurionum</i>	
<i>stulata omnia manent</i>		<i>ad finitas.</i>	25
<i>suo statu.</i>	129	<i>Senatus per se non fecit ius.</i>	
<i>Restitutio non datur contra</i>		10	
<i>rentes.</i>	138	<i>Sententia contra leges lata</i>	
<i>Restitutio etiam datur he-</i>		<i>ipso jure est nulla.</i>	5
<i>dibus.</i>	147	<i>Sententiam suam iudex</i>	
<i>Restituendi ius competit</i>		<i>mutare nequit.</i>	153
<i>majoribus magistrati-</i>		<i>Sententia debet esse confor-</i>	
<i>vis.</i>	149	<i>mis libello.</i>	561
<i>Restitutio in integrum se-</i>		<i>Sententia ferenda est par-</i>	
<i>el tantum postulatur.</i>		<i>tibus presentibus.</i>	562
o		<i>Sequestratio est prohibita.</i>	
<i>Restituto minore, actio pri-</i>		52	
<i>ma creditori restitui-</i>		<i>Sequestratio differt à depo-</i>	
<i>tur.</i>	151, 152	<i>sito.</i>	327
<i>Restitutio pignoris est etiam</i>		<i>Servus criminis reus non</i>	
<i>debitum chirographa-</i>		<i>rectè sistitur cum erit li-</i>	
<i>um.</i>	309	<i>ber.</i>	56
<i>Res favorabilior quam</i>		<i>Servus quandoque adire te-</i>	
<i>ctor.</i>	52	<i>netur.</i>	488
<i>Res auctori instrumenta</i>		<i>Servus hereditarius potest</i>	
<i>edere non compellitur.</i>	61	<i>stipulari heredi futuro.</i>	
<i>Res criminis donare non</i>		588	
<i>prohibetur.</i>	539	<i>Servum debens statulibe-</i>	
<i>Res credendi in solidum rei</i>		<i>rum solvendo non libera-</i>	
<i>debendi obligati sunt.</i>		<i>tur.</i>	594
37		<i>Servitus hodie incognita.</i>	
		112	
S		<i>Servitus realis conslituen-</i>	
		<i>da est purè.</i>	23
<i>Sponsio fit fidejussoribus.</i>		<i>Servitus pro parte acquiri,</i>	
o		<i>aut imponi nequit.</i>	240
<i>Septura non est de essentia</i>		<i>Servitutes amittuntur non</i>	
<i>ctus.</i>	396	<i>utendo.</i>	242
<i>Septura contraria non</i>		<i>Servitutes rustica oppigno-</i>	
		<i>rari</i>	

INDEX.

- rari possunt.* 374
Servitute simpliciter legata, electio est legatarii. 233
Servituti praescribitur. 234
Servitutes luminum, non efficiendi luminibus, alius non tollendi distinguuntur. 237
Servitutes debent habere causas perpetuas. 238
Servitutes non requirunt praedia vicina. 239
Socer de dote conventus gaudet beneficio competentia. 412
Societas morte dissolvitur. 336
Societas admittit ex pacto inaequalitatem. 339
Societati totorum bonorum specialiter contracta quavis imputantur. 337
Socii gaudent beneficio competentia. 340
Solvi per partes nequit. 252
Solvi non potest aliud pro alio. 264, 595
Solutio legitime facta minori debitorem liberat. 145
Solutio facta à debitore, qui debet ex variis causis, talis intelligitur, quae minus est damnosa debitori. 593
Sponsa de praesenti non gaudet lucro nuptiali. 403
Sponsalia de praesenti, non dicuntur proprie. 402
Sponsalia dissolvuntur minus renuntiatione. 410
Sponsiones non pariunt actiones. 369
Spurius non est infamis. 182, 627
Spurii succedunt matri. 512
Statuliber puniendus est ut liber. 619
Stellionatus poena extraordinaria. 96
Stipulatio poenae si subjiciatur pacto de non petendo utraque via, sed electivè, uti licet. 71
Stipulatio cum moriat est valida. 506
Stipulatio per se non parit efficacem actionem. 573
Stipulatio, acceptilatio, sunt juris civilis. 579
Stipulatio iudicatum solvi habet tres clausulas. 580
de Stipulatione conditionali & in diem collata. 481
Stipulatio contra bonos mores, est nulla. 582
Stipulatio est una, quando generali verbo stipulatio concepta est. 582
Stipulatio conditionalis patri acquiritur. 586
Stipulationes conventionales

I N D E X.

- Reliſſerunt à pratoris.* 59
Simulatio iudicatum ſolvi
certa eſt. 599
Storū etiam vindicatur
na capitali. 607
ſcriptio non ſemper no-
303, 496
ſtitutio pupillaris pa-
nam poteſtatem requi-
471
ſtitutio vulgaris ſub ſe
mprehendit tacitam
pillarem. 473
ſtitutio eſt vulgaris vel
pillaris. 473
ſtitutio pupillaris fini-
r pubertate. 474
ſtitutione facta filio
puberi noviffimo. 475
ſtitutus ſubſtituto eſt &
ſtitutus iſtituto.
6
ſucceſſione conjugum.
3
ſuheredes non adeunt.
4
ſuſtus neceſſarios mala
ſei poſſeſſor deducit. 194
ſuſti crimen etiam exer-
citur per procuratorem.
2)

T

Talla cedit pictura. 199
Tabuſ exhibendis. 568
Tempore quod datur ju-
dicatus. 295
Tempus in uſucapionibus
computatur civiliter.
558
Teſtamentum filii prater-
itione omnino eſt nullum.
187, 462, 472
Teſtamentum eſt juris gen-
tium. 449
Teſtamentum non infirma-
tur ſola contraria vo-
luntate. 458
Teſtamentum prius rumpi-
tur per poſterius perfe-
ctum. 459
Teſtamentum rumpitur ag-
natione, non emancipa-
tione. 461
Teſtamentum minus ſolen-
ne non confirmatur ſub-
ſequenti militia. 479
Teſtamenta capiunt plenam
interpretationem. 496
Teſtatus pro parte, pro parte
inteſtatus nemo eſſe po-
teſt. 466
Teſtes & iſtrumenta ean-
dem fidem merentur.
394
Teſtes domeſtici non pro-
bant. 397, 452
Teſtium conditio inſpicitur
cum ſignant. 452
Teſtis propter infamiam non
rejicitur. 398
Teſtis nemo poteſt eſſe in cau-
ſa propria. 399
Teſtis

I N D E X.

- Testis esse nequit Advocatus in causa sui clientis.* 401
- Testimonium mulieris admittitur.* 400
- de Theauri inventione.* 548
- Transactio est licita de criminibus capitalibus.* 610, 68
- Transactio sub prae-textu instrumenti post reperti non rescinditur.* 79
- Transactio tantum operatur inter ipsos transigentes.* 84
- Transactio de alimentis futuris non valet sine praetore.* 86. *qua cognitio non est jurisdictionis.* ibid.
- Transactio non parit actionem.* 88, 188
- Transactio cum uno tutore facta non prodest reliquis.* 440
- Transfuga non manet tutor.* 430
- Transigitur frustra post rem judicatam.* 84
- Transigere de controversiis testamentariis non licet, nisi testamenti verbis inspectis.* 85
- Transigere prohibetur pater de bonis filii.* 87
- Transigere licet vasallo.* 88
- Tutela datio demandari nequit.* 31
- Tutela regulariter non delegatur mulieribus.* 430
- Tutor esse non potest creditor vel debitor pupilli.* 427
- Tutoris datio ex speciali concessione competit.* 428
- Tutor datur is qui subiectus est jurisdictioni.* 429
- Tutor confirmatus dicendus est dativus.* 431
- Tutor datur à patre etiam filio exheredato, non à matre.* 431
- Tutor datus liberis etiam datus est nepotibus.* 432
- Tutor praeficitur persona.* 433
- Tutorem habenti non adiungitur alius tutor.* 433
- Tutores etiam legitimi se excusant.* 434
- Tutor tenetur inventarium conficere.* 435
- Tutor praestat culpam levem.* 436
- Tutor munera solennia mittere potest.* 437
- Tutor bona pupilli minuere non debet.* 438
- Tutor convenitur tutelâ finitâ.* 438
- Tutor tenetur ex contractu, quem cum eo creditor iniit.* 439
- Tutor in ipso negotio debet pra-*

I N D E X.

<i>consensus auctor fieri.</i>	441	<i>quamlibet alienationem.</i>	543
<i>Tar remotus ob culpam</i>		<i>Verborum obligationis causa sunt tres.</i>	265
<i>Lam fit infamis.</i>	442	<i>Vestimentorum est verus</i>	
<i>Tar non excusat se per</i>		<i>ususfructus.</i>	217
<i>tellos.</i>	445	<i>Vino vendito debentur am-</i>	
<i>Tar vectigalia conducere</i>		<i>phora.</i>	351
<i>phibetur.</i>	446	<i>Vis non est sine dolo.</i>	50
<i>Tar es tenentur in soli-</i>		<i>Virium auctoris non nocet</i>	
<i>am.</i>	446	<i>successori.</i>	555, 574
		<i>Vsuras usurarum exigere</i>	
		<i>non licet.</i>	287
		<i>Vsura supra duplum non de-</i>	
		<i>bentur.</i>	288
		<i>Vsura debentur ex stipula-</i>	
		<i>tione, pacto & mora.</i>	354
		<i>Vsura nec longi temporis</i>	
		<i>prestatione nec litis con-</i>	
		<i>testatione inducuntur.</i>	
			370, 392
		<i>de Usurarum quantitate.</i>	
			388
		<i>Vsura differunt à fructibus.</i>	
			391
		<i>Vsucapio non interrompe-</i>	
		<i>batur in ius vocatione.</i>	
			57
		<i>Vsucapione dominium dire-</i>	
		<i>ctum acquiritur.</i>	557
		<i>Vsufructuarius non possi-</i>	
		<i>det.</i>	213
		<i>Vsusfructus non est pars do-</i>	
		<i>minii.</i>	77
		<i>Vsusfructus est individuum.</i>	
			214
		<i>Vsusfructus, adibus fru-</i>	
		<i>T t</i>	<i>dua-</i>

I N D E X.

- | | |
|----------------------------------|----------------------------------|
| <i>Auariis combustis , in</i> | <i>constituitur inter vivos.</i> |
| <i>area non retinetur. 22</i> | 227 |
| <i>Vsusfructus Reipub. reli-</i> | <i>Vsusfructus amittitur non</i> |
| <i>ctus durat 100 ann.</i> | <i>utendo, non male uten-</i> |
| 222 | do. 229 |
| <i>Vsusfructus legati domi-</i> | <i>Vulnerato à duobus servis</i> |
| <i>nium ipso jure transit.</i> | <i>lethaliter uterque de oc-</i> |
| 225 | <i>ciso tenetur. 248</i> |
| <i>Vsusfructus quasi etiam</i> | |



AD

AD LECTOREM.

p. 20. lin. ult. leg. reliquit. p. 31. l. 1. tam diu. p. ead. l. 2. po-
 tius. p. 32. l. 18. Sluysken. p. 40. l. 28. 10. p. 42. l. 23. del. &
 p. ead. l. 27. jurisdictionis prorogata. p. 49. l. 2. sententia. p. 51.
 l. 8. p. ead. l. 15. l. 59. p. 53. l. pen. laudo. p. 54. l. 7. omise-
 rit. ead. l. 11. sententia. p. 57. l. 16. puris. p. 60. l. 6. del. horæ.
 p. 61. l. 15. convent. p. 67. l. 11. bonæ fidei. p. 68. l. 3. alioqui
 p. 70. l. 4. emptor. p. 71. l. 17. pacto de non. p. 72. l. 16. ven-
 alit. p. 73. l. 16. pacifcor. p. 74. l. 26. conventum. p. 76. l. 23.
 rempetenda. p. 77. l. 25. A. P. qui. p. 79. l. 20. eod. p. 80. l.
 6. p. 81. l. 2. §. p. 86. l. 20. ætlimabit. p. 92. l. 13. repræsen-
 tatio. p. 96. l. 10. caus. p. 99. l. 5. §. 1. p. 100. l. 9. quilibet. p.
 ead. pen. contestata. p. 105. l. 10. subdiderint. p. 109. l. 1. pa-
 rimonialibus. p. 111. l. 6. qui agat habeant. p. 112. l. 20. exigat.
 p. 113. l. 24. D. h. t. p. 113. l. 3. apochâ sit prof. p. 117. l. 28. dolo
 rem. p. 122. l. 10. del. quatuor. p. 125. l. 9. semissibus. p. 128. l.
 7. p. 136. l. 24. contractum. p. 150. l. 9. quibus. p. 151. l. 13.
 petis. p. 153. l. 15. prædecessoribus. p. 154. l. 14. Si advers. p.
 158. l. 16. per eum. p. 162. l. pen. moribus. p. 164. l. 22. delicto.
 p. 183. l. 15. est. p. ead. l. pen. agitur, prius. p. 184. l. 7. Annal. p.
 188. l. 16. quod ad. p. ead. l. 17. sint. p. 191. l. 19. securus. p.
 211. l. 23. Ecclesiastica, emphyteuta. p. 211. l. 17. Locat. p. ead.
 l. 1. C. p. 216. l. ult. Dd. p. 220. l. 20. perit. p. 222. l. 17.
 ἀποχρῆσις. p. 223. l. 14. locaverat. p. ead. l. pen. præstetur.
 p. 224. l. 26. otiosa. p. 226. l. 1. via. p. 227. l. 1. formam. p.
 231. l. 16. operarum. p. 234. l. 9. χρεὼς. p. ead. l. 17. Scribonia.
 p. 238. l. 4. alibi. p. 254. l. 19. l. 16. & ult. p. 258. l. 4. quin. p.
 259. l. 1. potuit. p. ead. l. 4. l. 40. p. 261. l. 6. iusjurandum. p.
 261. l. 15. δὲ πλεονῶν. p. 267. l. 20. R. V. p. 269. l. 12. quum.
 p. 273. l. 1. præsidis. p. 276. l. 4. deduco. p. 279. l. 22. nec solvere
 neurare. p. ead. l. 26. conditionis. p. 289. l. ult. ex del. p. 292.
 l. 3. post moram. p. 295. l. pen. dilationis, eluder. p. 296. l. 22.
 præterur. p. 302. l. 10. hoccasu. p. 303. l. 16. evictis. p. 318. l.
 18. exceptio. p. 320. l. 4. arca. p. 321. l. pen. conditio concedi-
 tur. p. 339. l. 9. D. h. t. p. 444. l. 3. veniat. p. 346. l. 5. constitut.
 p. 349. l. 17. commissoria. p. 360. l. 6. etiamfi. p. 366. l. 9. ne-
 ma. p. ead. l. 14. condictione. p. 367. l. 15. nominatos. p. ead. l.
 15. Rescind. vend. p. 369. l. 23. agi. p. 373. l. 28. hypothecæve.
 p. 378. l. 8. in bonis. p. 382. l. 11. etiamfi. p. 385. l. 20. fata-
 lis causa. p. 389. l. 1. juris. p. ead. l. 10. feminis. p. 390. l. 15.
 persona. p. 394. l. 13. Possessores. p. 406. l. 28. c. pen. p. 409. l.
 2. uti. p. 413. l. 4. fit. p. 415. l. 8. derisorium. p. 418. l. 19. dote.
 p. 430. l. 24. h. l. fin. p. 431. l. 9. administrationis. p. 437. l. 22.
 mittunt.

mittunt. p. 444. l. 1. 1. Ordin. p. 446. l. ult. tutelam. p. 456. l. 16.
 quæ. p. 457. l. 17. impuberi. p. 459. l. 20. deletio. p. 463. l. 10.
 rupt. p. 464. l. 16. ἡγέσις. p. 467. l. 2. Aloftensium. p. 468. l.
 23. extiturus. p. 474. l. 15. D. p. 494. l. 2. conditio. p. 498. l. 10.
 sunt. p. 503. l. pen. deportati. p. 512. l. 6. alienaverit. p. 517. l. 9.
 Trebellianicam. p. ead. l. 16. C. de Episcop. p. 519. l. 11. ineunda.
 p. 526. l. ult. h. §. ult. p. 531. l. 12. suppositi. p. 551. l. 24. contra-
 ctus. p. 553. l. 27. apprehendendi. p. 558. l. 7. Attinia. p. 574. l.
 ult. nondum. p. 580. l. 28. fim. p. 587. l. 6. debetur solidum. p.
 599. l. 19. sic. p. ead. l. 27. reum. p. 604. l. 27. Sic. p. 617. l. 26.
 ubi qui. p. 620. l. 13. indicis. p. 624. l. 24. §. 5.

Sphalmata ista & menda typographica, cum hæc me absente
 ederentur, irrepsisse animadverti, reliqua tunc ipse tollere vel
 emenda.

